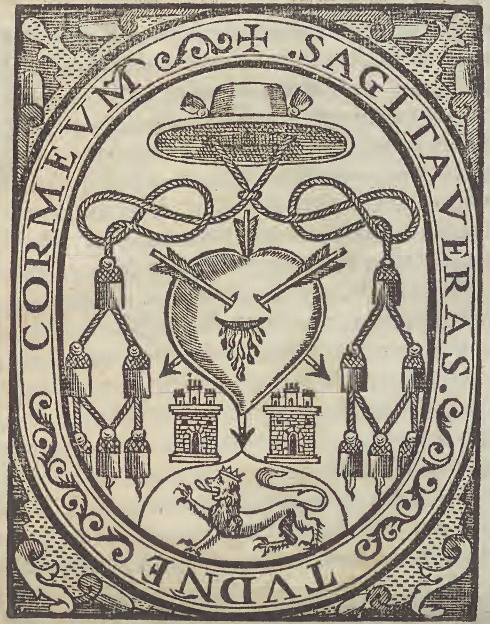


POR

EL PADRE MAESTRO
fr. Franciſco Liaño, Prouincial de Andaluzia, del Orden de nueſtro Padre ſan Aguſtin, y por los Vocales contemptos, excluidos, y priuados.

CON

El Padre Maeſtro fr. Franciſco Terminon.

SOBRE

Las nulidades del Capitulo Prouincial, y de las ſupueſtas elecciones que en el ſe hizieron.

VNQVE Para otra causa se ayan escrito diuersos papeles, examinandose en ellos las doctrinas, y opiniones mas verdaderas de la materia; con que parecia auia bien de que valernos, y cosa juzgada por esta parte; sin embargo el caso deste pleito es tan extraordinario; las circunstancias, que concurren en el, tanto mas agrauantes, que asseguran con dobladas razones, y mas claro derecho la misma resolucion, en quanto a darse por nulo, y atentado todo lo hecho en este Capitulo, para que conuocados de nueuo todos los Vocales, y puestos en su libertad, quitadas las violencias, y restituidos los priuados, se pueda proceder a nueua eleccion, presidiendo en ella Prelado, q̃ sin mirar a mas, que al seruicio de Dios, y a la paz, y bien de aquella Prouincia, celebre el Capitulo, acudiendose breuemente con el remedio que la necessidad pide, antes que se experimẽten mayores daños, y dissenciones en los Religiosos, de los quales muchos ya licenciosos; y diuididos en vandos, traen toda la Prouincia inquieta, oluidados de la Regular obseruancia que professan, y de la obediencia que deuen a su propio, y legitimo Prelado.

Num. 1. Las circunstancias que concurren en este negocio, asseguran cõ dobladas razones, y mas euidente justicia, la misma resolucion que en otro semejante caso se ha tomado pocos tiempos ha.

Para inteligencia de lo que se ha de dezir en este papel, y verdadero conocimiẽto del hecho, sobre que se ha de fundar el derecho desta causa, es necessario presuponer lo siguiente.

Lo primero, que el Padre Maestro fr. Francisco Liaño Prouincial, conformandose con la Constitucion de su sagrada Religion, 3. *part. cap.* 7. *rub. de modo celebrationis Capituli Prouincialis*; embio conuocatorias a todos los Conuentos de la Prouincia, llamando a los Vocales della para Sabado 20. de Abril, al Conuento de la ciudad de Granada, donde se auia de celebrar el Capitulo, y elegir Prouincial; ordenando, y mandando debaxo de penas, y censuras, que ningunos Religiosos, que no fueren Vocales, y no tuuieren expressa licencia suya para ir al dicho Capitulo a algun ministerio del, vayan ni a la dicha ciudad de Granada, ni se hallen en el dicho Capitulo, ni diez leguas al rededor donde se celebra.

Num. 2. Manda el Padre Prouincial conuocatorias por toda la Prouincia, para celebrar el Capitulo.

Lo segundo se presupone, q̃ al llamamiento del Padre Maestro fr. Francisco de Terminon, que pretendia ser Prouincial, y del Padre Maestro fr. Alonso de Castilla (a quien se dezia venia de Roma la presidencia para el dicho Capitulo) se iban llegando a Granada gran cantidad de Religiosos moços, inquietos, y poco obseruantes, preuenidos de armas de fuego, y otras ofensiuas: los quales cõtraueniendo a los mandatos, penas, y cẽ-

Num. 3. Algunos Padres q̃ no eran Vocales, se iban llegando a Capitulo, preuenidos de armas de fuego, y otras ofensiuas.

ſuras, que el Padre Prouincial les auia pueſto, para que no ſalieſſen de ſus Conuentos, ſe apoſentauan en las poſſadas, y caſas circunvezinas a Granada, para que luego que el Padre Prouincial reconocieſſe por Preſidente de Capitulo al Padre Maeſtro fr. Alonſo de Caſtilla, que dezia tener letras del Padre General para ello, entraſſen llamados en el Conuento, y con amenazas, violencias, y extorſiones obligaſſen a los Vocales a venir en lo que quiſieſſen los dichos Padres Maeſtros fr. Franciſco de Terminon, y fr. Alonſo de Caſtilla, y a votar contra voluntad, y ſin libertad, como mas largamente conſta por vna informacion de teſtigos en el pleito preſentada.

Num. 4.
El P. M. fr. Alonſo de Caſtilla pretẽdio la preſidencia, y vna declaracion del Padre General, y porque fin.

Lo tercero ſe preſupone, que ademas de la dicha preuenciõ, para violentar la eleccion, y ſacar por Prouincial al P. Maeſtro fr. Franciſco de Terminon, ſe auia procurado con grandiſsimos fauores la preſidencia del Capitulo para el P. Maeſtro fr. Alonſo de Caſtilla, poco afecto al Padre Prouincial, y de parcialidad cõtraria; y para el miſmo fin ſe auia traido vna declaracion del Padre General, por donde dezian, que conſtaua tener para diuerſa cauſa, y para otra Prouincia interpretado las palabras de la Cõſtitucion, *d.c.7.rub.de iudicibus cauſarũ*, ibi: *De Patrũ conſenſu deputet tres iudices cauſarũ*, ſe entendieſſe de algunos, y no de todos los Padres Vocales; publicando, que con eſto eſtaua en la volũtad del Preſidente ſeñalar juezes de cauſas, no neceſsitando para ello mas que del voto de algunos que le parecieſſe; todo a fin de poder priuar muchos de grados, y honras de Religion, y quitarles el votar en eſte Capitulo, ſin recurſo humano a ſuperior alguno: y a eſte miſmo fin truxeron otros deſpachos, y declaraciones nunca mas viſtos, ni preſentados contra las Conſtituciones deſta ſagrada Religiõ, y lo que ſe ha vſado, y vſa en eſta Prouincia.

Num. 5.
El Padre Prouincial, preuiendo las inquietudes, y violencias que auian de ſuceder, pide el auxilio Real, y no ſe le concede.

Lo quarto ſe preſupone, que viendo el Padre Prouincial las nouedades, y injuſticias que ſe intentauan, y las preuenciones q̃ auia para executarlas, y como publicamente dezian los de la contraria faccion, q̃ para mejor executar ſus intentos, le auian de prender, y priuar de ſu voto, y oficio, temiendo auian de ſuceder algunas deſgracias, eſcandalos, y ofenſas de Dios, ſe reſoluio a pedir el Real auxilio, y para eſte efeto embio dos peticiones, vna preſentada en nombre de fr. Thomas de Paredes, Procurador general de la Prouincia, y otra en ſu nombre al ſeñor Preſidente de Granada, para que ſe ſiruieſſe de mandarlas leer en el Real acuerdo, pidiendo en ellas ſe ſiruieſſe de embiar dos Oidores, q̃ aſsiſtieſſen en el dicho Conuento, y dos Alcaldes

para que diessen fauor, y ayuda para poder prender los Religio los, que sin licencia, y no siendo Vocales, auian venido a Capitulo, con que parecia se podian impedir las violencias que se temian, y asegurar mejor los Vocales de no ser maltratados, y oprimidos, ni injustamente priuados de sus votos: y vistas, y leidas las dichas peticiones en el Acuerdo, se resoluiò, que no conuenia tomar la mano en la materia por la calidad della, sin expresso orden de su Magestad, ò de su Real Consejo, como consta de vn papel que escriuio el señor Presidente de Granada al Padre Prouincial en 18. de Abril de 1641. remitiendole las peticiones, como mas largamente consta por los autos.

Lo quinto se presupone, que despues de la resolucion del señor Presidente, y Real Acuerdo de Granada, deseando el Padre Prouincial buscar medio para componer las cosas, juntò Viernes en su celda a los Padres Maestros fr. Andres de Cordoua, fr. Alonso de Castilla, y fr. Geronimo de Sotomayor, y les propuso que se ajustassen a que se guardasse la Constitucion en el nombramiento de juezes de causas, y que la declaracion que dezian tener, se consultasse con Letrados, para que se viesse lo q̃ se deuia hazer conforme a derecho, ò que se nõbrassen por juezes de causas tres personas las mas graues, y doctas, y virtuosas de la Prouincia, y se boluiessen a sus Conuentos los que auiã venido, ò estauan para venir a Capitulo sin licencia, para que cada qual de los Vocales estuuiesse seguro, de que en lo tocãte sus grados, y hõras no se les haria violẽcia, y se procederia con justicia, y concencia en la calificacion delos votos, siendo esta la piedra fundamental donde nacian los temores, y rezelos de vna parte, y las extorsiones, y violencias de la otra; y sin embargo no quisieron venir en conueniencia ninguna.

Num. 6.
El padre Prouincial trata de conueniencias para euitar los daños que amenaçauan las preuẽciones que auiã hecho algunos Padres de la contraria faccion.

Lo sexto se presupone, que entendida esta resolucion, y conocido el intento que se lleuaua, empeçaron a sentirse en el dicho Conuento de Granada grandes perturbaciones; y juntos cincuenta y tres Vocales, que eran las dos de las tres partes, de los conuocados, temerosos de perderse todos, y deseando preuenir los sucessos desdichados, y escandalos, que con tanta causa se esperauan, fueron todos juntos adonde estaua el Padre Prouincial, y le pidieron, requirieron, y protestaron, que les dexasse salir, suspendiendo, y prorrogando el Capitulo para otro tiempo, hasta poder recurrir a los Reales pies de su Magestad, y a la benignidad de Monseñor Illustrisimo Nuncio de su Santidad, para darle de todo cuenta, con que quedaria remediandose por entonces los inconuenientes grandes que podian seguirse, segũ

Num. 7.
Los 53. Vocales, viendo que no se les auia cõcedido el auxilio, ni se auia ajustado la conueniencia intentada, temerosos pidieron, requirieron y protestarõ al padre Prouincial, q̃ suspendiesse, y prorrogasse el Capitulo.

las cosas andauan. Para el qual efeto luego incontinenti le presentaron vna peticion, con el dicho requerimiento, y protesta, firmada del todos los dichos cincuenta y tres Vocales, por ante fray Luis Cuello Notario Apostolico, a que proueyò, que se pusiesse por diligencia, como mas largamente consta de la dicha peticion en los autos presentada.

Num. 8.
Bueluen los 53. Vocales con segunda peticiō a hazer los mismos requerimientos al padre Prouincial, obligā le a disoluer el Capitulo, y se escriuen cartas à los Superiores; dandoles dello cuenta.

Lo septimo se presupone, que visto por los dichos cincuenta y tres Vocales, que el Padre Prouincial no auia proueido cosa alguna, todos con mayor instancia, y resolucion boluieron a hazer los mismos requerimientos, y protestas, principalmente el Padre Maestro fray Ignacio de Victoria, que era quien instaua mas sobre la suspension, y prorrogacion del Capitulo: y presentaron segunda peticion tambiē por todos firmada, encargando al Padre Prouincial los inconuenientes, y siniestros sucessos que temiā; y protestandole los daños, y desgracias que podian suceder de no hazerlo. Con lo qual obligado por todas las vias el Padre Prouincial, se resoluiò a suspender, y prorrogar el Capitulo que aun no estaua començado, ni se auia congregado; y para mayor justificacion mandò, que ademas de los dichos requerimientos, y justa causa cō que se auia mouido para disoluerlo, se diesse cuenta por escrito al señor Presidente de Castilla, y a Monseñor Nuncio, y al señor Confessor de su Magestad, y por ser tarde, è importar mucho que los Vocales se saliessen de dia, y no se quedassen en el Conuento, ni en la Ciudad aquella noche, se firmaron tres pliegos en blanco, para que con mas comodidad se escriuiessen las dichas tres cartas, y en la conformidad de lo deduzido en las dichas peticiones se escriuieron ante Notario Apostolico todos tres de vn mismo tenor, las quales se han dado a los dichos señores, por mano del Padre Maestro fr. Marcos Caro que las truxo a esta Corte.

Num. 9.
Notificase la suspensiō del Capitulo à los Vocales, y al anochecer del Viernes se sale el padre Prouincial con los dichos 53. menos quatro, ò cinco, q̄ por enfermos, è impedidos no le pudieron seguir.

Lo octauo se presupone, que publicado el Auto de suspensiō de Capitulo, luego se notificò a todos los cincuenta y tres Vocales que presentes estauan: en conformidad de lo qual dexò el Padre Prouincial mandamiento con censuras, para que a los demas Vocales se notificasse tābien en sus personas, ordenādoles, q̄ luego se boluiessen a sus Conuentos, hasta tanto que por Monseñor Illustrisimo Nuncio se mandasse otra cosa, el qual mādamiēto les notificò aquella noche el Padre fr. Luis Cuello, Notario Apostolico, y en su cumplimiento a las ocho de la misma noche se saliò el Padre Prouincial con los cincuenta y tres Vocales que auian firmado, menos cinco, ò seis que por viejos, è impedidos no le pudieron seguir.

Lo

Num. 10.

Sin embargo de la ſuſpenſion hecha, notificada, y executada, a las nueue de la noche ſe ajuntan de los que quedaron alguno en la celda del padre Maeſtro fr. Alonſo de Caſtilla, abren alli las letras, y le reconocen por Preſidente.

Lo nono ſe preſupone, que paſſado el dia del Viernes, en el qual (ſegun manda la Conſtitucion) ſe auia deſpues de Viſperas de congregar Capitulo a ſon de campana tañida por mandado del Padre Prouincial, para reconocer Preſidente, y elegir juezes de cauſas: y deſpues de ſuſpendido el Capitulo, y notificada la ſuſpenſion, y prorrogacion, aſsi a los padres Vocales que ſe auiã ſalido, como a los padres Maeſtros fray Alonſo de Caſtilla, fr. Franciſco de Termiñon, y a otros que ſe quedaron en el Conuẽto, ſiendo ya las nueue de la noche, ſe juntaron algunos dellos en la celda del padre Maeſtro fray Alonſo de Caſtilla, no ſiẽdo a ſon de campana tañida, y a pedimiento del miſmo abrieron las letras, y reconocieronle por Preſidẽte, ſin para ello auerſe llamado, ni citado los Vocales que ſe ſalieron con el padre Prouincial, ni a los que eſtauan dentro del Conuento, q̃ por impedidos no le pudieron ſeguir: y lo que mas es, ni al padre Maeſtro fray Geronimo de Sotomayor, Prouincial abſoluto inmediato, a quien por Cõſtitucion tocaua en auſencia del Prouincial (caſo negado que no fuera con la juſtificacion que queda dicho) declarar Preſidente, y reconocerle, viendo primero, y examinando, ſi las letras eran legitimas, ò no, faltando otras muchas ſolemnidades, que por la Conſtitucion, y dichas letras de Preſidẽcia ſe requieren.

Num. 11.

El padre Prior de Granada apela, y proteſta la nulidad.

Lo dezimo ſe preſupone, que reconocido aſsi nulamente el dicho Preſidente, entrò fray Antonio de Contreras, Secretario y Notario Apoſtolico, en el Refetorio del Conuento de Granada, y en alta voz notificò vn auto del dicho padre Maeſtro fr. Alonſo de Caſtilla, en que mandaua le dieſſen la obediencia como a Preſidente del dicho Capitulo, y luego fue notificando el miſmo auto a todos los que encontraua, y en particular al padre Maeſtro fr. Iuan de Bolaños, Prior del dicho Conuento, el qual en preſencia de fr. Alonſo de ſanta Ana, Notario Apoſtolico, y del padre fray Geronimo Foces, con quien eſtaua hablando, y de otros padres, dixo, y reſpondio al dicho Secretario, y Notario Apoſtolico, que le requeria todas las vezes que de derecho era neceſſario, que le dieſſe, y entregaſſe el auto que le notificaua, y traslado de las letras, en virtud de que eſtaua proueido, para reſponder, y alegar lo que a ſu derecho conuinieſſe; y que apelaua, y proteſtaua la nulidad de todo lo que ſe auia hecho, y obraſſe en virtud de dicha patente, y de qualeſquiera procedimientos, y los contradezia.

Num. 12.

Al Sabado a las cinco y media de la mañana ſe

Lo vndecimo ſe preſupone, que el dia ſiguiente, que fue Sabado veinte de Abril, a las cinco y media de la mañana ſe fixaron edi-

se fixan editos con vna hora de termino para la eleccion de Prouincial, y luego a las seis se entran en Capitulo, y priuan a onze Vocales de sus grados, sin oirles, ni citarles, y desta manera eligen juezes de causas.

editos, llamãdo a los Vocales ausentes para que viniessen a Capitulo con termino de vna hora, los quales mandò poner el dicho estimatiuo Presidente, sin tener jurisdicion para ello, como consta de las letras de su presidencia, las quales hablan con los padres Vocales legitimamente en Capitulo congregados, por quien, segun la Constitucion, deuen ser llamados, y congregados, que es el Prouincial: y sin aguardar que se passasse el termino de los editos, luego a las seis de la mañana entraron a elegir juezes de causas, è incontinenti, & ex abrupto, declararon por descomulgados, y priuados de todas las dignidades, y grados de la Religion al padre Maestro fr. Francisco Liaño Prouincial, y a diez padres Maestros, como cõsta de vn papelon que se hallò fixado, firmado del padre Maestro fr. Alonso de Castilla, y refrẽdado del padre fr. Antonio de Contreras, Notario, y Secretario, sin preceder citacion, ni auerles oido, no solo a los que estuuieron ausentes, que no pudieron, pero ni a los que estauan presentes en el Conuento, que por impedidos se quedaron en el, no constando por el pleito, que se proueyesse auto, en que los llamassen, ò citassen para ello, ni que les priuassen, ò mandassen declarar.

Num. 13.

Admiten a la eleccion de escudriñadores a muchos que no eran votos.

Lo duodecimo se presupone, que los mismos padres, assi nulamente congregados, hizierõ eleccion de juezes de causas, cõforme a cierta declaracion, que dezian era del padre General, que obedecieron, sin embargo de ser hecha en causa diuersa, y para otra Prouincia, en la qual, ademas de alterarse la forma de la Constitucion, que manda, que la dicha eleccion de juezes se haga de consensu Patrum Capituli, hasta agora fue hecha siẽpre en esta Prouincia, por la mayor parte de todos los Vocales congregados: y despues de hecha la dicha eleccion en conformidad de la asserta declaracion, por conocerse la poca subsistẽcia que tenia, hizo el supuesto Presidente, que viniessen en ella los Vocales que tenia consigo cõgregados; y para la dicha eleccion de juezes, entraron al padre fr. Martin de Angulo, que tenia renunciado el Priorato de Alcaraz, vn año auia poco mas, ò menos, y en su lugar estaua proueido desde aquel tiempo el padre fr. Alonso Romero legitimo Prior. Y entraron mas al padre fr. Alonso Garcia, que estaua priuado por sentencia, y puesto ya en el Priorato de Guelina el padre fr. Iuan de Obregon, y su causa en grado de apelacion ante Monseñor Ilustrissimo Nũcio, y sin auer papeles, ni autos, porque constasse de los meritos desta causa. Y entraron tambien al padre fr. Andres de Valençuela discreto de Iaen, cuya eleccion estaua dada por nula, y en

su lugar puesto, e elegido otro canonicamente, y todos está firmados en la dicha eleccion, sin auerse primero legitimado los dichos votos, vistos los autos, y citadas las partes.

Lo dezimotercio se presupone, que en la celda del Padre fr. Sancho de Barnueuo se juntaron para hazer tribunal de causas los Padres Maestros fray Francisco de Estrada, fray Francisco de Alarcon, y fray Luis de Benauente, nombrados, y diputados para este efecto: y asi juntos dixeron, que querian proceder, y procedian conforme a la dicha declaracion del Padre General, de la qual aunque fuera cierta, y estuuiera comprobada, que no esta, siendo dada a instancia de otros Religiosos, y para la prouincia de Chile, no podia vsarse en esta sin particular concession, per ea, quæ tradit *Castellin. de elect. Canon. cap.* 14. *num.* 28. *cũ seq.* dum tenet *quòd priuilegium, seu indultum concessum vni prouinciæ, seu loco non potest ad aliam prouinciam, seu locum, etiamsi extaret specialis concessio, vt quod vni indulgetur prouinciæ cunctis prouincijs eiusdem Ordinis concessum intelligatur, quando indultum, vel non est fauorabile, vel contrariatur alicui constitutioni*, vt in nostro casu. ¶ Empeçaron los dichos juezes a proceder de facto, y nulamente, dando por voto legitimo al Padre fray Martin de Angulo, como Prior de Alcaraz, teniendo, auia mucho tiempo, renũciado el dicho oficio, y estando proueido en otro Religioso, diziendo, que el dicho fray Martin auia hecho esta renunciacion por fuerça, y con vna protesta antecedente ante Iuan Barba Notario Apostolico de Alcaraz en 5. de Mayo del año passado de 1640. de la qual fuerça no constò, ni tampoco podia cõstar de la protesta, por no auer passado ante el dicho Notario, como parece por el testimonio que en este pleito està presentado, en que dize no auerse hecho ante èl la dicha protesta, ni auer podido hazerse, porq̃ en aquel tiẽpo estuuo ausente de la dicha ciudad de Alcaraz: y asimesmo dà fee, que en ella no ay otro Notario de su nõbre. ¶ Nulliter quoque, & de facto restituyeron en el oficio de Secretario, y compañero del Padre Prouincial, y declararon por voto legitimo de Secretario de la Prouincia al Padre fray Iacinto Cubero, en virtud de ciertas letras del Padre General, las quales no dan facultad para lo que se hizo, porque tan solamẽte se comete al Padre Presidente y Difinidores: *Vt simul iunctis, ac vocatis de iure vocandis* (son palabras de las dichas letras) *constito sibi de veritate narratorum præfatum Fratrem Iacinthum in officio socij reintegrent, &c.* y no consta que precediesse verificacion de la

Num. 14. Hazese tribunal de cãusas en vna celda, procediendose en ellas conforme a la declaracion del Padre General.

Num. 15. Dase por voto legitimo al Padre fray Martin de Angulo, como Prior de Alcaraz, teniendo renunciado.

Num. 16. Restituyese al Padre fr. Iacinto Cubero al oficio de Secretario de la Prouincia, sin cumplirse cõ la forma de las letras del Padre General.

narratiua, ni que se llamasse, y citasse al proueido, que estaua en possession del oficio de tal Secretario. ¶ Admitieron, y dieron por voto legitimo al Padre fray Alonso Garcia como Prior de Guelma, no lo siendo, por estar priuado: y quitaron al Padre fray Iuan de Obregon Prior Vicario proueydo legitimamente por el Padre Prouincial, y dizen, que lo hizieron en virtud de cierta comission de Monseñor Nuncio, y declaracion del Padre Presidente, sin constar dello, y sin vista de autos, que estauan en poder del mismo padre Prouincial, y sin ser oydo el dicho padre fray Iuan de Obregon posseedor. ¶ Recibieron por Maestro al padre fray Pedro de Porras, en virtud de vnas assertas letras del padre General, que venian cometidas al padre Maestro mas antiguo, que reside en Cordoua, para que le pusiesse en possession; y sin requerirle con ellas, ni preceder examen, y lo mas que las dichas letras, y el Breue de su Santidad en ellas inserto requieren, fue nula la tal recepcion que ellos hizieron, y no podia el dicho padre fray Pedro de Porras como tal Maestro votar en Capitulo. ¶ Excluyeron al padre fray Damian de Espinosa, diziendo, que estaua descomulgado, y puesto en la tablilla, en virtud de cierta fee, y testimonio de vn Cura, dada en quinze de Abril deste año de mil y seiscientos y quarenta y vno, lo qual no es, ni puede ser cierto, y se tiene querellado del tal Cura, y de otros que resultaren culpados. De la misma manera, sin fundamento, causa, ni razon han dado por no votos a los Discretos de Ossuna, y Iaen, por auerlos confirmado en virtud de cierta comission del padre Prouincial el dicho padre fray Damian de Espinosa, estando hechas estas confirmaciones muchos dias antes de los dichos quinze de Abril, dia de la supuesta publicacion: y quando la descomunion fuera cierta y verdadera, que no es, mal podia prejudicar a los actos en tiempo habil hechos, y antes de estar el confirmante assi nulamente declarado. Todo lo qual, y muchas otras cosas se han hecho sin ser ante el Secretario del Capitulo, ò otro qualquiera Notario Apostolico, y con la justificacion y conocimiento de causa necessario, & sic ex abrupto & precipitadamente, solo a fin de diminuir, y quitar los votos que no eran de su parcialidad, y con que la otra parte quedaua muy superior à esta de los cōtrarios; ademas que todos estos papeles estan redarguidos de falso ciuilmente, y no se pueden comprobar en manera alguna.

Num. 17. Admitese al Padre fray Alonso Garcia como Prior de Guelma, estando priuado: y recibese por Maestro al Padre fr. Pedro de Porras, sin auer facultad para ello.

Num. 18. Excluyese al Padre fray Damian de Espinosa, y a los Discretos de Ossuna y Iaen sin causa, ni razon.

Lo decimoquarto se presupone, q̃ auiendo el Secretario Notario Apostolico dado fee y testimonio en relacion, de que se ha hecho la eleccion de Escudriñadores, sin auer especificado en q̃ forma, por no auerse hecho en otra manera, declarando, q̃ ante èl no parauan otros papeles mas de los que auia presentado; se ha dado despues vn pliego, que dize la otra parte ser el original de la eleccion destos Escudriñadores, sin auerse escrito por el dicho Secretario Notario Apostolico, sino por persona que no se nombra, auiendo de ser publica y legal; y sin auer calculació de votos, ni firmas de los Electores, excepto la de tres Difinidores, que en este acto no tienen mas autoridad que las de los otros Vocales. Num. 19. Eleccion de Escudriñadores, sin passar ante el Notario Secretario del Capitulo, escrita por persona que no se nombra, y sin firma de los Electores que han en ella votado.

Lo decimoquinto se presupone; que los dichos Escudriñadores asi nulamente electos, no hã escudriñado à los Vocales, començando por sus mismas personas, y escudriñãdose los vnos à los otros, como se requiere, ni han escrito los votos, apuntandolos todos sin nombrarlos, asi como los iban escudriñando: ni ha auido Notario Apostolico que diesse testimonio de auerse hecho en su presencia, y de testigos, q̃ todos son requisitos essẽciales, que por derecho inducẽ vna forma sustancial, sin la qual qualquiera eleccion es nula ipso iure; mayormente concurriẽdo presuncion euidente de que no huuo tales actos, pues el Secretario a quien tocaua estenderlos, y rogarse dellos, no dà testimonio de que se hiziessen en su presencia, estando presente, y siendo voto; mayormente no estando firmados por los Vocales, como era necessario; pues jamas se ha visto que la calculacion de votos, y eleccion de Escudriñadores, y de Prouincial passassen ante otra persona q̃ no fuesse Notario Secretario del Capitulo, q̃ tiene obligacion de dar testimonio, y rogarse de todo, y hazer firmar à los Vocales: y es caso raro querer que en negocio de tanta importãcia se aya de creer a vn pliego de papel escrito, sin dezir por quiẽ, y firmado tan solamente por tres personas del dicho Capitulo, y no por las demas que han votado en èl, no teniendo estas mas autoridad para hazerlo que las otras, ansi ninguna no siendo la mayor parte. Num. 20. Los Escudriñadores ni â si, ni â los Vocales hã escudriñado.

De todos los quales nulos procedimientos, atentatos, y nulidades, por via de apelacion, ò recurso se ha traido esta causa ante Monseñor Ilustrissimo Nuncio de su Santidad: para decision de la qual se examinaràn quatro Articulos, de donde se conocerà la justicia que obliga a darse por nula, ẽ atẽtada la supuesta eleccion del padre Maestro fr. Francisco de Terminon, y a manutener, y amparar al padre Maestro fray Francisco Liaño en Num. 21. Para decisiõ desta causa se han de examinar quatro Articulos.

en la possession cō q̃ està de tal Prouincial, hasta tanto q̃ Monseñor Ilustrissimo Nuncio mande celebrar, y se haga nueuo Capitulo, y Canonica eleccion, como se tiene pedido.

Primero Articulo.

Que el padre Prouincial fray Francisco Liaño despues de auer conuocado Capitulo para dia cierto, pudo antes de estar congregado suspenderlo de consentimiento de la mayor parte de los Vocales, por las justas causas que han sobreuenido.

Segundo Articulo.

Que la suspension y prorogacion del Capitulo no fue, ni es cōtra las Constituciones de la Orden, y Bulas Apostolicas.

Tercero Articulo.

Que la supuesta eleccion que se hizo à fauor del padre Maestro fray Francisco de Terminon no puede subsistir, por ser atentada, y en su celebracion auer interuenido muchas nulidades.

Primera nulidad. *Porque se hizo sin auer expirado el oficio de Prouincial en la persona del padre Maestro fray Francisco Liaño.*

Segunda nulidad. *Porque se hizo siendo yà publicada, y notificada la suspension del Capitulo, y despues de auer interpuesta apelacion de los nulos procedimientos, è injustos mandatos del padre Presidēte, y auiēdose yà puesto à camino el padre Prouincial para presentarse ante Monseñor Ilustrissimo Nuncio de su Santidad.*

Tercera nulidad. *Porque se hizo sin auerse guardado la forma sustancial que requiere el Derecho, y la Constitucion de la Orden.*

Quarta nulidad. *Porque se hizo sin llamar, ni esperar à los padres Vocales, à los quales luego q̃ se suspendio y prorogò el Capitulo, auia el padre Prouincial mādado salir para sus Conuentos sopena de excomunion.*

Quin-

Quinta nulidad. *Porque se hizo excluyendo y priuando à muchos de sus grados y votos, sin citarles, ni oirles.*

Sexta nulidad: *Porque se hizo admitiendo en Capitulo à otros como Vocales, no pudiendo serlo, ni teniendo voto.*

Quarto Articulo.

Que se ha de manutener, è amparar al padre Maestro fr. Francisco Liaño en la possession en que està del oficio de Prouincial, hasta tanto que Monseñor Ilustrissimo Nuncio mande celebrar, y se celebre nueuo Capitulo, y Canonica eleccion, como tiene pedido.

Primero Articulo.

Que el Padre Prouincial fray Francisco Liaño despues de auer conuocado el Capitulo para dia cierto, pudo suspenderlo antes de congregado, de consentimiento de la mayor parte, por las justas causas que han sobreuenido.

DE tres maneras puede el Prouincial suspender, ò prorogar el Capitulo conuocado, pero cõ mas, ò menos causa, que justifique la accion. El primero modo es, quando por particular Constitucion està establecido vn cierto dia para celebrarse, y no se ofrece suficiente y juridica razon porque deba suspenderse. En este caso (que parece tenia alguna dificultad) es muy probable, que si fuere el Prouincial quien le conuocò, y no le huuiere aun congregado, que lo podra validamente dissoluer, ò suspender, argum. *l. qualẽ* 29. *§. vnde videndum, ff. de recept. arb.* ibi: *Vt putà si iussit litigatores Kalendis adesse, mox Idibus iubeat, nam mutare eum diem posse, &c.* & *l.* 2. *ff. de re iudic.* ibi: *Qui pro Tribunali cognoscit non semper tempus iudicati seruat, sed nonnunquam prorogat, &c.* & *l. quod iussit* 14. *ff. eodem tit.* ibi: *Quòd iussit, vetuitvè Prætor, contrario imperio tollere, & remittere potest, &c.* Facit vulgaris regula, quòd ille qui instituere potest, & destituere valet, & qui non potest constituere, nec valebit reuocare, *Nauarr. consil.* 12. *num.* 4. *de elect.* Mayormente cessante dolo & malitia de querer prorogar el Capitulo para otro tiempo, en que pueda grangear mas votos, y assegurar mejor su partido, lo qual no debe pre-

Num. 22. El Prouincial que conuocò el Capitulo, antes de congregado, lo puede dissoluer, ò suspẽder,

presumirse del padre Prouincial, quando por si tiene la mayor, y mas sana parte de los Vocales, y que con tanto excesso sobrepuja a la otra, que se le queria oponer, ex traditis *num. 26.*

Num. 23. Mayormente quãdo la suspension y prorogacion es por breue tiẽpo.

Y mas sin duda procede esta doctrina quando la prorogaciõ se haze por breue tiempo, porque cessa en tal caso la sospecha de que se hizo por perpetuarse el prorogante en el oficio que exerce; assi lo insinuan las Constituciones de los Pontifices, q̃ estan en el Bulario desta sagrada Religion, es a saber, la segunda de Martino V. en aquellas palabras, ibi: *Vt in huiusmodi officijs, quibus præsunt, continuè, seù ad eorum vitam remanere, &c.* y la de Nicolao V. ibi: *Vt in dicto officio Prouincialatus perpetui fierēt, seu diutius permanerent, &c.* De lo qual sale, que sin embargo que en la Ordẽ del Serafico Padre san Francisco està ordenado por vna Bula de Leon X. quod Prouinciales sint triennales, ita vt triennio elapso pro absolutis ab officio a cunctis Fratribus habeantur; con todo aun atẽta la dicha Bula podra el Padre Prouincial por vno, ò mas meses prolongar, ò abreuiar su oficio, vt resoluit *Fr. Ludouic. Miranda in Manual. Prælat. tom. 1. q. 16. art. 4. concl. vnica,* ibi: *Tempus durationis officij Prouincialis Ministri dumtaxat est triennium, sed aduertendum est non ita præcisè hoc esse intelligendum, interpretandum, siue declarandum, quin possit per mensem, siue per menses huiusmodi officium prolõgari, siue abbreuiari, &c.* Assi se praticò en la Prouincia de Granada de los mismos Padres Franciscos en el año de 1638. y en la de Andaluzia en el año de 1640. & quod graui vrgente necessitate possit protrahi Capitulum Generale ad mensem, vel ad menses, tradunt *Sorb. tit. de elect. Fr. Eman. quæst. regul. tom. 2. q. 52. art. 2. Sigism. à Bononia de elect. dub. 99. num. 2.*

Num. 24. La Constitucion de la Orden no impide esta prorogacion.

Pues si con aquella Bula de Leon tiene Miranda la resoluciõ que se ha referido, con mas razon procederà ella en la Orden de nuestro Padre san Agustin, donde no ay otra semejante que estorue la prorogacion, excepto la Constitucion de la *par. 3. cap. 7. de modo celebrationis Capituli Prouincialis*, que solamente dize: *Quòd semper celebrari volumus Dominica tertia post Pascha Resurrectionis, &c.* las quales palabras no inducen precepto formal ex verbo *Volumus*, iuxta tradita per *Sanch. in præcepta Decalogi tom. 2. lib. 6. cap. 4. num. 40. in fine*: ni la particula *semper* obra otro sentir, porque se restringe secundum naturam actus & verbi, cui adijcitur, *Octauian. Vulpel. de præpos. & aduerb. signif. sub dict. semper, vers. Et capitur, Escobar de ratiocin. cap. 41. num. 18. Rota decis. 268. num. 14. par. 1. recentior.* y estando junta y connexa la dicha diccion con la palabra *volumus*, (quod verbum absolutè positum tribuit liberum, & absolutum arbitrium, ex *l. cùm quidam, ff. de*

leg.

leg. 2. & citatis per *Menoch. de præsumpt. lib.* 4. *præs.* 188. *num.* 13. *&* *de arbitr. lib.* 1. *q.* 7. *num.* 2.) es fuerça que aquella se vista de la naturaleza de la otra, y ambas juntas hagan vna voluntad regulada al arbitrio de buen varon, y nò operen precisa obligaciõ de hazerlo siempre en todo sucesso y caso, sub pœna nullitatis, que para euitarla, y aun fuera destos terminos, la dicha particula *semper*, nonnunquam accipitur pro *multoties*, *frequenter*, *plerumque*, vt in *l.* 1. §. *semper*, vbi *gloss. eodem verbo*, *ff. vt legator.* & in *l. nam quem* 149. *ff. de verbor. signif.* & in *l. fin. C. de testam.* notant *Osasc. Farin. & Cened.* quos refero *dict.* 369. *num.* 8. y tanto mas quando por euitar la pena concurre poca diferencia de tiempo, ò vn breue espacio, vt in teste asserente quod P. possedit semper à tali tempore, qui ad euitandum periurium, non dicitur falsum deponere, etiamsi reperiatur quòd modico tempore non possederit, *Roman. cons.* 263. *per tot. & consil.* 301. *in princip. Cardin. Tusch. pract. conclus. litt. D. concl.* 371. *num.* 4. y tan solamente pudiera ser nula la prorogacion quãdo huuiera clausula, quod electio fiat ad annum, & non vltrà, & si contra fieret, quod sit nulla, vt aduertit *Sigism. à Bononia d. tract. de elect. dub.* 99. *num.* 2. *&* 3.

Algunos exemplares ha auido en esta Prouincia de Capitulos prorogados por los Prouinciales, y celebrados en otros dias diuersos de los determinados por la Constitucion, como fue en en el año de 1591. à 11. de Otubre, en que salio Prouincial el Padre Maestro fray Francisco de Castroverde: y en el año de 1595. en Granada a 24. de Iunio, en que fue electo Prouincial el Padre Maestro fray Diego de Salzedo: y en el año de 1610. en Seuilla à 10. de Iunio, en que salio electo el Padre Maestro fr. Geronimo Añasco. Y asi los Capitulos intermedios, que tienen dia determinado para su celebracion, q̃ es el dia de Todos-Sãtos, se han celebrado muchas vezes vn mes despues, menos, y mas, segun parecia al Prouincial, que le conuocaua, de que ay muchissimos exemplares en la Prouincia, y consta del libro de Becerro della, quæ obseruantia subsequuta tollit omne dubiũ, *Bart. in l. missi opinatores, num.* 14. *C. de exactorib. tribut. lib.* 10. *Becc. cons.* 140. *num.* 21. & latè *cons.* 202. *num.* 11. *lib.* 2. *Osasch. decis.* 136. *num.* 4. Est enim generale quòd quælibet dispositio declaratur per subsequentem obseruantiam, *cap. cùm venissent*, vbi *Butr. num.* 12. *&* 21. *& Imol. num.* 19. *de constitut. Crauet. cons.* 294. *sub. num.* 8. *& cons.* 459. *num.* 21. *Natta cons.* 498. *num.* 28. *Beroi. cons.* 91. *num.* 10. *vol.* 1. *Decian. cons.* 44. *num.* 28. *vol.* 4. *Menoch. cons.* 104. *num.* 13. *&* *cons.* 341. *num.* 23. *Becci. cõs.* 101. *num.* 49. *lib.* 1. *Ioseph.* Lu-

Num. 25. Muchas vezes se hã celebrado Capitulos Prouinciales en otros dias diuersos de los determinados por la Constitucion.

Ludou.concl.38.Honded.conf.6.num.32.lib.1, Caſſanat.conſ.45.numer.144. cum ſeq.&c cum hæc obſeruantia fuerit interpretatiua, non autem inductiua noui iuris, ſufficit aliquando ita obſeruatũ fuiſſe, *Creſcent.deciſ.1. de conſtit. Pute.deciſ.283.num.3.lib.1. Seraphin.deciſ.1410.num.17. Rota deciſ.497.num.5.in poſthum. Farin. tom.2.*

Num.26. El Prouincial puede prorogar el Capitulo conuocado à peticion de la mayor parte de los Vocales.

El ſegundo modo es, quando el Prouincial que ſuſpendio, y prorogò el Capitulo conuocado, lo ha hecho con conſentimiento de la mayor parte de los Vocales, quo caſu es comun ſentir de todos, que tuuo facultad de poderlo hazer. Aſsi lo reſuelue vna *Addicion de Abb. in cap. cùm nobis 19. litt. C. de elect.* Nã in dubio præſumendum eſt pro maiori parte, ſecundùm *gloſſ. in cap. 1. de his, quæ fiunt à maiore parte, Franc. Marc. Delph. deciſ. 800. n. 4. p. 1.* & prudenter ac ſapienter factum creditur, quod pluriũ conſenſu & iudicio factum eſt, *cap. prudentiã, de officio deleg. Deci. in cap. cùm omnes, lect. 1. num. 12. de conſtit. Menoch. conſ. 96. num. 11. tom. 1.*

Num.27. El termino prefixo por el derecho para elegir, ſe puede reſtringir, y abreuiar de conſentimiento del Capitulo.

Tambien vice verſa ſe podrà de eiuſdem Capituli conſenſu reſtringir y abreuiar el termino dado por el Derecho para elegir, vt in puncto tenet *Abb. in cap. Eccleſia veſtra 57. num. 2. in fine, de elect.* & meliùs *in cap. inter vniuerſos 18. eodem tit.* ibi: *Poteſt ergo Capitulum abbreuiare terminum, præfigendo terminum prout ſibi videbitur, & ſi Canonici ſunt diſcordes, ſtatur maiori parti, &c.* Lo miſmo ſiguiendo à *Abb.* tiene *Caſtellin. de elect. Canon. cap. 6. num. 6.* ibi: *Eſt enim hoc valdè conforme diſpoſitioni iuris communis, quæ habetur in cap. cùm inter vniuerſas, tit. de elect.* vbi *Panor. n. 3. docuit ex verbis eiuſdẽ textus poſſe tempus præfixum à iure circa electiones celebrandas abbreuiari per Capitulum, aut per maiorem partem Capituli, &c.* Nam factum à maiori parte in rebus Collegij, Vniuerſitatis, vel Communitatis, dicitur factum à toto Capitulo, & valet, *gloſſ. verb. conſtitutũ, in d. cap. cùm omnes 6. de cõſtitut. Duẽ. regul. 296. Caputaq. deciſ. 192. & 203. par. 3.*

Num.82. Saliẽdoſe la mayor parte, puede la menor celebrar Capitulo quãdo inſtat terminus, & iam ſunt congregati ad inuicem Vocales.

Y tanto mas ſin duda procede eſta reſolucion no auiendoſe aun congregado ad inuicem los Vocales al tiempo que el Capitulo ſe ſuſpẽdio, quo caſu es cierto que la mayor parte podia diſſoluerlo, porque tan ſolamente la menor adquiere el derecho de elegir, ſaliendoſe la mayor, concurriendo dos condiciones, y no de otra manera. La primera, quando inſtat vltimus terminus temporis à iure præfixus procedendi ad electionem. La ſegunda, quando Capitulum eſt iam congregatum ad inuicem; y en quanto a la ſegunda, que es la que nos ſirue, veanſe las palabras de *Caſtellino d. tract. de elect. Canonica, cap. 8. num. 11. in*

fine,

in fine,ibi: *Qui enim iam congregati recesserunt, &c.* & ibi: *Si Vocales omnes iam præsentes congregati in Capitulo ad effectũ electionis*,&c. *Laurent.de Peirinis de subdito Relig.tom.1.cap.31.§.6.pag.457.* ibi: *Si omnes iam congregati in Capitulo*,&c. *Laur.d.tit.4.cap.21.num.82.* ibi: *Verum si congregatis omnibus electoribus aliqui, vel omnes excepto vno exirent de loco*,&c. *Franc.Marc. Delphin.decis.579.num.4.part.2.* ibi: *Et idem est quando Capitulum est congregatum, & maior pars recedit, quia tunc minor pars Capituli, quæ remanet potest explicare actum, nec illi recedentes sunt amplius vocandi; & maximè quando periculum est in mora, &c.*

El tercero modo, y mas seguro es, quando el Prouincial obligado de alguna justa y legitima causa suspendio y prorogò el Capitulo para mejor tiempo, quo casu es imfalible que lo pudo y debia hazer: para prueba de lo qual se ha de aduertir, que estando la menor parte con muy mala disposicion, y temiendo la mayor los daños que desta indisposicion y enfermedad podian resultar a la Prouincia, no quiso que por entonces se celebrasse el Capitulo, haziendo sobre esto algunos requerimientos al Padre Prouincial, el qual tomando primero informacion de las causas y motiuos que le proponian para auer de hazerlo, salio vn auto de suspension del dicho Capitulo hasta recurrir, y dar cuenta à Monseñor Ilustrisimo Nuncio. Quien sin passion consideràre esta acciõ, la juzgarà por acto muy digno de la prudencia, y grande atencion con que en semejantes materias se acostumbra proceder; y enseña el Iurisconsulto *Vlpiano in l. Celsus, §.1. ff. de recept. arbitr.* son sus palabras juntando las del caso que pone la ley, y las del §. con su principio, y fin, ibi: *Si arbiter intra* Kalendas *Septembris dare iusserit, & valetudine sis impeditorũ, quominus accipias, aut alia iusta ex causa*, (y en el fin. del §.) *Tu accipere noluisti, posse defendi ipso iure pœnã non committi*; no ay culpa, ni merece pena quien por causa justa no celebrò a su tiempo el Capitulo, vt ex dictis infra patebit.

Num. 29. Concurriẽdo justa y legitima causa para la prorogaciõ, ninguno duda que el Prouincial puede validamente hazerla.

Mayormente auiendo expressa disposicion en el Prologo de las Constituciones desta sagrada Religion, en que se declaran exceptuadas de sus leyes y mandatos las causas legitimas, y racionables escusaciones, que obligã al Superior a no guardarlas, siendo por èl mismo aprobadas, vt patet ibi: *Declaramus, quod in omnibus Constitutionibus, & Diffinitionibus nostris, licèt nonnunquam simpliciter, & absolutè aliquid præcipiant, mandent, sanciant, vel prohibeant, exceptiones tamen legitimæ, & rationabiles excusationes exceptæ intelligantur, dummodò à Superiore pro talibus habeantur, &c.* Porque esta siempre es, la mente, è intencion del Legislador, aunque las pa-

Num. 30. Las causas justas, y escusaciones legitimas, son siempre exceptuadas, como manda la Constitucion.

palabras de la ley mueſtren otra coſa, vt in *l. ſcire oportet, §. aliud, ff. de except. tutor.* ibi: *Sed etſi maximè verba legis hunc habeant intellectum, tamen mens Legislatoris aliud vult, &c.*

Num. 31. Los terminos legales, aunque eſten eſtatuidos è aſsignados por palabras limitadas y taxatiuas, ſe pueden con cauſa prorogar y abreuiar.

Haſta los terminos legales, aunque eſten ſtatuidos, è aſsignados por palabras limitadas, y taxatiuas, ſe pueden con cauſa prorogar, y abreuiar, vt ſentit *Bobadilla in ſua Politica lib. 3. cap. 14. num. 79.* & optimè reſoluit *Menchac. controuerſ. illuſtr. cap. 5. n. 20.* ibi: *Hinc dici ſolet poſſe iudicem ex cauſa omnem juris terminum minuere, atque alterare, etiamſi lex terminum taxet, & addat, nec plus nec minus à iudice poſſe dari, vt probat text. in l. ad peremptorium, cum l. ſeq. in verb. non minus, & ibi Paul. de Caſtro, iuncta l. nonnunquam, ff. de iudic. & eſt textus per quem hoc ibi notant Bart. Angel. Alexand. Iaſ. & DD. in l. 2. ff. de re iudic. gloſſ. Panorm. Ant. de Butrio, & communiter omnes in cap. cùm ſit Romana, vbi latè per Philipp. Deci. in 5. col. cum ſeqq. de appell. &c.*

Num. 32. El Iuez inferior puede con juſta cauſa no guardar lo ordenado por el Superior.

Tambien por juſta cauſa es licito al juez inferior no guardar lo ordenado por el Superior, per *gloſſ. & DD. in l. etſi ſeuerior 3. C. ex quibus cauſ. maior. Bart.* & alij *in l. hodie, ff. de pœnis, l. quid ergo, §. pœna grauior, ff. de his, qui notant. infam. l. 8. tit. 31. part. 7. Bald. conſ. 34. Caſus talis eſt ante fin. lib. 1. Turrecrem. in cap. omnis, diſt. 45. num. 6. Couarr. lib. 2. variar. cap. 9. num. 8. Auiles ad cap. 1. Prætor. verb. Derechamente, num. 9. & 11. Perez lib. 9. in princip. tit. 16. lib. 8. Ordin.* nam ex cauſa à lege recedere licet, *l. ſi hominem, ff. mandati, Menoch. de arbitr. caſu 52. num. 5.*

Num. 33. Franciſco Marco dize, que la prorogacion hecha de conſentimiento de la mayor parte de los Vocales, es valida.

En materia de elecciones, y en nueſtros proprios terminos lo reſuelue *Franc. Marc. Delphin. deciſ. 569. par. 2.* en quanto à abreuiar, his verbis: *Verùmtamen tale tempus regulariter non poteſt abbreuiari cum ſit introductum à Canone, ſeu lege, cap. indultum, de regulis iuris, lib. 6. Niſi ex cauſa legitima, &c.* y en quanto a prorogar, lo dize tambien con eſtas palabras: *Et præmiſſa faciunt ad quæſtionem ſuper verbo electionis Epiſcopi dictarum Eccleſiarum Valen. & Dyen. quia Canonici ſemel præfixerunt terminum ad eligendum ad diem Lunæ 21. menſis Ianuarij in loco Alexandriæ propter metum peſtis vigentis in in ciuitate Valentiæ, & deinde ipſis congregatis adinuicem tractando de dicta electione maior pars prorogauit terminum ad 15. menſis Martij proximè futurum in loco Aurioli, &c.* y concluye, que eſta prorogacion fue valida, añadiendo la razon: *Quia maior pars prorogando terminũ præfixum videtur reuocare, nec poteſt minor pars vltra procedere, ſecundũ gloſſ. & Panorm. in cap. cùm nobis, de elect. &c.*

Num. 34. Caſtellino tiene lo miſmo.

Lo miſmo tiene *Caſtellin. de election. Canon. capite 5. numero 80.* ibi: *Cauſæ iuſti impedimenti ne tempore à iure præfixo electores procedant ad electionem ſui Prælati per Hoſtienſ. in ſumm. lib. 1. titul. de elect.*

elect.

elect. & elect. potest. ad calcem, num. 32. reducuntur ad infrascriptas. Primò, quando interdicitur eis ne eligant ab eorum Superiore, quod nequit fieri absque vera & rationabili causa, &c.

Todos quantos Doctores se pueden alegar por la parte cõtraria, hablan claramente, ò de prorogacion hecha estando yà el Capitulo congregado, y sin consentimiento de la mayor parte de los Vocales, ò quando se haze sin causa, & ad longum tẽpus; y bien lo aduierte *Lauor. vari. lucubrat. tit. 4. cap. 18. num. 24.* dum ait, quòd jura ex aduerso adduci solita, contra illos solum loquuntur, qui nullo iusto, & legitimo impedimento detenti in termino præfixo eligere neglexerunt.

Num. 35. Quando se prohibe la prprogacion, se entiende faltando justa y legitima causa para ella, y no de otra manera.

En la fuerça y violencia que se intentaua hazer a los cincuẽta y tres Vocales, y en la malicia y dolo de los otros Coelectores, que estauan parciales del Padre Maestro fr. Francisco de Terminon, funda el Padre Prouincial la justicia de la prorogacion deste Capitulo. Lo que tienen por bastante *Francisc. Marc. Delphin. decis. 579. num. 2. p. 2.* y el *P. Fr. Luis de Miranda in Man. Prælator. tom. 2. quæst. 23. art. 10. conclus. 1.* ibi: *Vt in casu, quo timeatur aliqua magna vis, & violentia alicuius magni Principis, aut aliquæ ipsius litteræ, quæ valeant, ac possint iustam, ac legitimam impedire electionem, &c. vel in casu, quo malitiæ occurratur eligentium, quia tunc posse iudicem tempus à lege præfixum abbreuiare, vel prolongare tenet Bero. in cap. cùm sit Romana, num. 25. de appellat.*

Num.. 36. Causa legitima para prorogar el Capitulo, es el temor de auer fuerça y violencia, ò la malicia de los electores.

Pruebase esta fuerça y violencia con los temores grãdes que tenian los cincuenta y tres Vocales de ser injustamente priuados de sus grados, y excluidos de votar en Capitulo, sin admitirles defensa alguna, y con la noticia cierta, y publica voz que corria de que sin licencia del Padre Prouincial, y contra sus mãdatos y censuras, muchos Frailes no Vocales, llamados por los Padres Maestros fr. Alõso de Castilla, y fray Francisco de Terminõ, y por otros amigos suyos, se auiã juntado en la ciudad de Granada, y en los lugares a ella convezinos, apercebidos de armas de fuego, y ofensiuas para el fin que se dize arriba *num. 3.* que todo parecia premeditado no solo con malicia y dolo de disminuir el numero mayor de los Vocales desta parte, que estaua superior a la otra; mas tambien para violentar a algunos de los cincuenta y tres Vocales, y ocasionar pesadumbres, de que podian resultar muertes, y graues escandalos, nam ex coadunatione hominum armatorum præsumitur præmeditatio, *Farin. tom. 2. consil. 193. num. 69.* & gestans arma præsumitur cogitare de rixa, *Brun. in tract. de indic. col. 14. Surd. consil. 561. numer. 14.*

Num. 37. Ayuntamiento de hõbres armados induce presuncion de pendencias y discordias.

Consta

Num. 38.
No tenia el Padre Prouincial obligacion de mouerse para la prorogacion de causa justificada judicialmente, sino bastaua que della le constasse por informacion extrajudicial.

Consta con euidencia de la causa, tiento, cordura, y prudencia con que procedio el Padre Prouincial, y no era necessario proceder judicialmente, jurãdo testigos en forma, como hizo; bastaua que tres, ò quatro Religiosos graues, y de credito le auisàran del inconueniente y peligro que auia en celebrar por entonces el Capitulo, ò que el Padre Prouincial por las premissas que tenia, y de que auia dado noticia mucho antes a Monseñor Nuncio, y lo que de presente via; juzgasse conuenia el dilatarlo, porque en los actos extrajudiciales de vn Prelado (quales son las elecciones, vt in *cap. cõcertationi* 8. *de appell.*) no ay obligaciõ a justificarlas judicialmẽte, sino a tantearlas prudentemẽtẽ, y para esto bastaua se informasse extrajudicialmente, simpliciter, & de plano, ac sine iudiciali causæ cognitione, vt docet *Lap. alleg.* 61. *nu.* 3. *vers. Item pro hac parte est*, quem sequitur *Caualcan. p.* 1. *decis.* 46. *num.* 20. eo maximè quia quælibet causa electionis summariè, simpliciter, & absque litis contestatione est tractanda, *Scacc. de iudic. lib.* 1. *cap.* 53. *num.* 13. *Felician. de Vega in cap. exhibita* 19. *num.* 11. *de iudic.* Et in simili re extraiudiciali, y para informar el juez su animo, quod possit ad talem informationem procedere sine ordine, & figura iudicij, & sine testibus in forma iudicij receptis, docent *Innocent. in cap. cùm in tua, de sponsalib. & in cap.* 1. *de postulat. Præl. num.* 5. vbi *Abb. num.* 34. *&* 35. idem *Abb. in cap. cùm nobis, num.* 5. *de elect. Bald. in l. qui testamenta, §. per contrarium, ff. de testam. Roland. cons.* 8. *num.* 31. *vol.* 4. & alij, quos refert & sequitur *Mascard. de probat. concl.* 1368. *num.* 14. *&* 15. Y en caso semejante de congregar Capitulo para hazer eleccion de la cosa mas graue, è importante que tiene la santa Iglesia, se dà esta facultad de diferirlo à mejor tiempo y lugar, quando se ofrece inconueniente, ò peligro de hazer sin puridad, ò libertad la eleccion, vt probat *cap. in nomine Domini, dist.* 23. ibi: *Quod si prauorum, atque inimicorum hominum ita peruersitas inualuerit, vt pura, syncera, atque gratuita fieri in Vrbe non possit electio, Cardinalis & Episcopi cum Religiosis Clericis, Catholicisq́ laicis, licet paucis, ius potestatis obtineant eligere Apostolicæ Sedis Pontificem, vbi congruere viderint, &c.* notãdo aquellas vltimas palabras, *congruere viderint*, que solo importan, como hemos dicho, parecer prudencial, y no judicial, al qual se dexa el tiempo y lugar para hazer eleccion de Pontifice, quando se ofrece inconueniente de poderla celebrar en Roma; y auiendo prorogacion de lugar, es forçoso que la aya tambien de tiempo; ademas que valet argumentum à loco ad tempus, *l. vinum*, vbi *Bart. num.* 2. *ff. si certum pet.* plures citaui *Doctores de locis communib. argum. iuris, loco* 65. *num.* 2.

Bas-

Bastantes fueron estos temores y rezelos, aunque no llegassen a suceder, para obligarles a salir, iuxta doctrinã *Innocentij in cap. bonæ memoriæ Magũtin. de elect. lib. 1.* ibi: *Hic sufficit probare iustam causam timendi impressionem subesse, etiamsi non sit sequuta impressio, quia nemo se debet periculo exponere, &c.* y *Bald. in l. nouissimè 2. ff. de falso tutor.* dize, que el temor de recebir daño, es propriamente coaccion y fuerça: idẽ enim operatur timor armorum quòd ipsa arma operarentur, vt in *l. 3. §. armis deiectum, ff. de vi & vi armat. Gutierr. cons. 16. num. 10.* vbi *num. 8.* subdit quòd iustum metũ adfuisse dicitur etiamsi arma semel sumpta fuerint deposita.

Num. 39. El temor de ser forçado y violentado, induce fuerça y violencia.

Vnde timor inferendæ violentiæ, licèt illata non sit, vitiat electionem, *gloss.* notabilis, *verb. metuebant, in cap. bonæ, el 2. de elect. Alex. cons. 99. lib. 3. Gutier. cons. 16. n. 11. & cons. 40. n. 1. Cabreros de metu lib. 2. c. 5. n. 62. Sigism. à Bononia de elect. dub. 54. n. 14. Sãch. de matrim. lib. 4. disp. 1. n. 17.* ibi: *Secundò infertur iustã, & probabilem metus suspicionem haberi pro metu, & sic satis esse ad rescindendum actũ, &c.* & *num. 18.* ibi: *Tertiò infertur timorem inferendæ violentiæ, licèt illata non sit, vitiare electionem,* &c. *Castellin. de elect. cap. 13. n. 31.* ibi: *Ad nullitatem electionis per metum sufficere quòd probabiliter eligentes timeant,* &c. *Portel. in resp. casuum conscient. par. 2. casu 16. n. 2.* ibi: *Nõ solum violentia actu illata violat libertatem eligendi; sed etiam solus timor probabilis violentiæ inferendæ, &c.* Porque para ser valida la elecciõ ha de hazerse con suma, entera, y total libertad, ad tradita per *Menoch. cons. 783. n. 7.* dum ait quòd electio libere, & sine aliquo metu fieri debet, *Castellin. d. tract. de elect. Canon. cap. 3. n. 3.* dum tenet quòd totaliter debet esse aliena ab omni & quacunque specie coactionis, seu violentiæ, *Tambur. de iure Abbatũ tom. 1. disp. 5. q. 22. n. 7. & 8.* dum dicit, quòd non est electio vbi voluntas libera, & cõsensus liber non est, *Rota decis. 65. num. 6. apud Farin. par. 1. recẽtior.* dum cẽset, quòd in electione requiritur summa libertas, & quod ab ea debet longè abesse omnis coactio.

Num. 40. De la misma manera anula la eleccion el temor de la violencia que està para hazerse, que la misma fuerça yà hecha.

Num. 41. La eleccion ha de hazerse con entera y total libertad.

Ex quibus fit euidens, que concurriendo en este hecho el ser nuestro Padre Prouincial fray Francisco Liano el que conuocò el Capitulo, y auerlo suspendido por tan breue termino como era menester para llegar à la presencia de Monseñor Nuncio, en tiempo que aun no estaua ad inuicem congregado, interuiniendo tambien el consentimiento de tantos Vocales, que son las dos de las tres partes, que se auian ajuntado; y finalmente no faltando las causas y razones, de quibus suprà, no puede dudarse de la notoria justicia desta prorogacion, y suspension por tãtas maneras calificada, vt patet ex dictis.

Num. 42. En este caso justifica la prorogacion hazerla quien conuocò el Capitulo, y antes de ser cõgregado, y de consentimiẽto de la mayor parte de los Vocales, y cõ justa, y legitima causa.

Se-

Segundo Articulo.

Que la suspension y prorogacion del Capitulo, no fue, ni es contra las Constituciones de la Orden, y Bulas Apostolicas.

Num. 43.
No està prohibida la prorogacion del Capitulo por Constitucion de la Orden.

NO ai en esta sagrada Religion precepto, ò Constitucion que obligue precisamente à hazerse Capitulo en dia fixo, de tal manera que no pueda suspenderse, prorogarse, ò restringirse en los casos, y con las causas, de quibus suprà *Art. 1. num. 22. cum seqq.*

Num. 44.
Oponen los contrarios las Bulas de Martino V. y Nicolao V.

Viene a reduzirse toda la dificultad a la inteligencia de dos Constituciones Apostolicas, vna de Martino V. y otra de Nicolao tambien V. con que se pretende justificar la vacante del oficio del Prouincial en el Padre Maestro fray Francisco Liaño, y calificar la llamada y nula eleccion en persona del Padre Maestro fray Francisco Termiñon: y dellas intentan sacar los contrarios dos conclusiones. La vna, que no auiendo el Padre Prouincial celebrado Capitulo, luego passado el termino, quedò priuado de su oficio. La otra, que persistiendo en el exercicio y administracion de èl, incurrio eo ipso en sentencia de excomunion.

Num. 45.
Refierese la primera Bula de Martino V.

La de Martino, que es 2. in Bullario Ordinis Eremitarum S. Augustini, pag. 251. dize assi: *Pro cunctorum Christianæ Religionis Ordinum statu prospere, & salubriter dirigendo, libenter nostræ solicitudinis partes adhibemus, & ijs, quæ in eorum offensam redundare conspicimus, quantum possumus, obviamus. Sanè sicut nuper non sine mentis displicentia veridica relatione percepimus, nonnulli Ordinis Fratres Eremitarum S. Augustini professores etiam in Theologia Magistri, in officijs Prouincialatus secundùm instituta, & laudabilem consuetudinem eiusdem Ordinis pro tempore constituti, spiritu inanis gloriæ, & ambitionis ducti, & sua sorte non contenti, vt in huiusmodi officijs, quibus præsunt, continuè, seu ad eorū vitam remanere, seu iterum confirmari, vel reeligi possint, varijs ingenijs, subtilibusq́; & exquisitis modis, & coloribus, etiam contra ipsius Ordinis instituta, & consuetudines huiusmodi perquirunt, insistunt, & procurant: vnde plerumque accidit quod eiusdem Capitula Prouintialia secundū morem & consuetudinem ipsius Ordinis celebrari prohibentur, seu aliàs indirectè impediuntur, delinquentium excessus non corriguntur, corruptiones quoque, & alia pacta illicita committuntur, diuisiones etiam & odia, ac alia scandala plurima oriuntur Ordine in eodem, in non modicam dicti Ordinis confusionem & offensam, ac perniciosum exemplum plurimorum. Nos igi-*

igitur in præmissis, prout ex debito tenemur Pastoralis officij, salubriter prouidere cupientes, auctoritate Apost. tenore præsentium statuimus, volumus etiam, & ordinamus, quod quilibet Prior Prouincialis dicti Ordinis, qui est, vel erit pro tempore, qui iuxta instituta, ac consuetudines prædicta in sua Prouintia anno quolibet Capitulum Prouintiale ipsius Ordinis diebus, & locis in huiusmodi Capitulo Prouintiali in ipsa Prouintia immediatè anteà celebrato deputatis, celebrari non fecerit cum renuntiatione sui Prouincialatus officij & sigilli, sit dicto officio eo ipso priuatus; & quod si ex tunc administrationi dicti officij se immiscuerit, excommunicationis sententiam incurrat ipso facto, & Prouintiam regant illi, quibus in hoc casu per instituta, & consuetudines prædicta eius regimen est commissum, &c.

Declara, è innoua esta Bula el mismo Martino en otra, que es 5. in *eodem Bullar. pag.* 257. statuens quòd cum valdè reddatur difficilè singulis annis Prouintialia Capitula celebrare, vt deinceps post triennium celebrari posit. **Num. 46. La segũda Bula de Martino inn oua la primera.**

La de Nicolao V. que es 2. *in eodem Bullario*, aprueba y ratifica las de Martino con la misma narratiua, è ordena, que los Prouinciales no puedan gozar de sus oficios mas de tres años, his verbis, videlicet: *Cùm itaque postmodum, sicut accepimus, nonnulli eiusdem Ordinis professores, & huiusmodi Prouintialatus officio pro tempore fungentes, in obseruatione statuti, constitutionis, decreti, & voluntatis Prædecessorum eorundem negligentes se plurimi exhibuerint, & cõtra litterarum prædictarum dispositionem temerè attentando, vt in dicto officio Prouintialatus perpetui fierent, siue diutiùs permanerent, illoq; fungerentur, multipliciter facere præsumpserint in animarum suarum periculum, & Fratrum dicti Ordinis detrimentum. Nos præsumptam eorundem audaciam cõpescere, & prout ex susceptæ Apost. seruitutis adstringimur officio; abusionibus huiusmodi viam præcludere cupientes, necnon litteras Prædecessorum huiusmodi auctoritate Apost. tenore præsentium ratificantes, & approbãtes, &c. statuimus, & ordinamus, quod ex nunc in anteà futuris temporibus singuli dicti Ordinis Prouintiales Priores per triennium dumtaxat, & non vltrà (si Magistri in Theologia fuerint, & per biennium si non fuerint in Theologia Magistri) Prouintialatus fungantur officio, &c.* **Num. 47. La Bula de Nicolao V. se refiere.**

Ambos estos Pontifices fundan la decision de sus Bulas en la razon proemial dellas, que es la ambicion con q̃ pretendian los Prouinciales, quando llegauan a acabar sus oficios, perpetuarse en ellos en quanto viuian, ò gozarlos por tiempo largo, ò tãbien hazerse reelegir por otro tanto tiempo. Assi lo muestra la primera *Bula de Martino* en aquellas palabras, ibi: *Vt in huiusmodi officijs, &c.* vbi dictio *vt*, causam finalem ostendit, *l. si creditor, ff. de distract. pign. & l. emptori, ff. de euict. & cap. vt clericorum, de vita* **Num. 48. Las Bulas destos Pontifices refieren la razon proemial de la decision principal con q̃ se mouieron.**

& *honest. cleric.* & *cap. Vt debitus honor, de appellat.* cum alijs per me citatis, *dict.* 439. *num.* 1. y en las palabras mas abaxo: *Vnde plerumque accidit, &c.* denota lo mismo aquella proposicion *vnde*, como si dixera, ex *qua causa*, ad tradita per *Grat. cons.* 77. *num.* 3. *lib.* 1. *Octauian. Vulpel. de præpos. & aduerb. signif. sub dict. vltra, vers. Vnde, pag.* 131. *Cardin. Tusch. pract. conclus. tom.* 2. *litt.* D. *concl.* 396. *num.* 1.

Num. 49. Las palabras proemiales inducen causa final, y declaran la mente, è intencion del Legislador.

Y que vniuersalmente estas palabras proemiales induzgan causa final en qualquiera disposicion, se prueba ex *l. vltim. ff. de hæred. instit.* & ex *l.* 1. *ff. ad Macedon.* iunctis latè traditis per *Menoch. de præsumpt. lib.* 6. *præsumpt.* 2. *Gonzal. ad regul.* 8. *Cancellar.* §. 7. *procem. num.* 122. *Farin. cons.* 229. *num.* 2. *lib.* 3. ibi: *Ex huiusmodi autem procemio colligitur causa finalis, qua Papa motus fuit ad faciendum huiusmodi Constitutionẽ*, &c. *Rota*, & alij apud me *Axiom.* 192. *num.* 1. y declaran la mente, è intencion del Papa constituente, vt in terminis aduertit *Menoch. d. præs.* 2. *num.* 6. y de qualquiera otro disponente, *l. item quia, §. fin. ff. de pactis, l. cùm hi, in princ. ff. de transact.* plures citati *d. Axiom.* 192. *num.* 2.

Num. 50. El presupuesto y calidad que se requiere para la disposicion principal, debe probarse porque esta obre.

Donde se infiere, que para poder entrar la disposicion de las dichas Bulas, se ha de verificar primeramente la razõ proemial de la narratiua, que ha dado motiuo a la decision principal, como calidad, y presupuesto necessario, nam lex, seu statutum loquens cum aliquo præsupposito, non habet locum nisi prius illo præsuppositio verificato, *Farin. cons.* 65. *num.* 6. & 97. *cum seqq.* & *num.* 70. & 111. & *cons.* 144. *num.* 9. Et qualitas, quæ delictum facit, probanda est sine dubio ab accusatore, *l. si per alium, §. docere, ff. ne quis eum, Bossi. in tit. de delict. num.* 3. & 4. *Farin. cons.* 222. *num.* 1. *lib.* 3. Et vbi disponitur cum certa qualitate, debet illa prius probari, vt dispositio locum habeat, idem *Farin. cons.* 10. *num.* 4. *lib.* 1. ibi: *Et dispositio loquens cum certa qualitate, vt locum habeat, requiritur, quod illa qualitas probetur, Bart. in l. ait Prætor, ff. ne quid in loco publ. Marsil. sing.* 287. *Qualitas apposita, post Corn. cons.* 202. *in fine, vol.* 1. & *hoc procedit ne dum quando qualitas affirmatiua esset probanda, sed etiam si negatiua, Imol. in cap. super his, de accusat. Imò non solum quãdo explicitè posita esset, verumetiam si esset proposita implicitè, quia dispositio fundans se in aliquo præsuppositio vt locum habeat, opus est vt præsuppositum verificetur, Iacob. Butrig. in l. si mancip. per gloss. ibi in verb. Auocandum, C. de seruis fugit. prout refert & sequitur Felin. in cap. nonnulli, num.* 14. *vers. Amplius ista, de rescript. &c.*

Num. 51. Quando en disposicion penal se requiere muchas calidades, ò presupuestos, es menester justificarlos todos cõclusyentemente.

Ni basta ad hunc effectum verificar y probar vna calidad, ò presupuesto, quando en la penal disposicion se refierẽ muchos, porque es menester justificar a todos igualmente, aliàs non intrat pœna, *Ancharr. Regien. p.* 1. *q.* 9. *n.* 7. *Farin. d. cons.* 222. *n.* 18.

lib.

lib.2. Ademas que es necessario, vt huiusmodi qualitas in pœnali dispositione relata non per indicia, sed per certas, & concludentes probationes in processu deducatur, *l.2. §.docere, ff.de vi bonor.rapt.Menoch.de arbitr.lib.2.casu* 191.*num.*4. *Farin.cons.*205.*num.*36.*lib.*3. y hasta la Bula de Nicolao V. y sus palabras algo mas restrictas, se deben, y han de entender, que hablan en el caso deducido en las otras, cuyas disposiciones viene a innouar, ratificar, y aprobar, ad tradita per *Farin.cons.*81.*num.*8.*lib.*1.

Iustifica el sincero animo, y buena intencion del Padre Prouincial, despojada de toda ambicion, y zelosa de la paz de su Prouincia; el suspender este Capitulo por las razones dichas, para recurrir a la benignidad de Monseñor Illustrissimo Nuncio, y buscar de su mano el remedio que pide negocio de tanta importancia, porque luego que pudo se vino à esta Corte, y se ha presentado ante su Señoria Ilustrissima, no pretendiendo, ni queriendo mas de lo que fuere justo, y conuiniere al bien publico de la Religion, y particular de su Prouincia; vnde ex hoc sequenti actu præcedens bonus eius animus apertè colligitur, *§. Pauonum, in fine, Instit.de rerum diuis. l.sed & Iulianus, §.penult. ff.ad Maced.Paris.cons.*80.*num.*20.*&* 21.*& cons.*23.*num.*22.*lib.*1. *Farin.cons.*13.*num.*19.*& cons* 57.*num.*20.*in fin.* Et animus quis fuerit cognoscitur ab effectu, & euentu, idem *Farin. cons.*226.*num.*28. quia quando finis est malus eius præordinatio præsumitur dolosa, *l.si qui adulterij, C.de adulter. Aym.Crauet. cons.*49. *num.*9. Mayormente siendo el Padre Prouincial Prelado de tantas prẽdas, y virtud conocida, desinteressado, y sin ambicion alguna, cuyas partes denotan cierta presuncion de que en lo que hizo ha obrado sinceramente, sin malicia, ni engaño, ad tradita per *Farin.cons.*60.*num.*57.*lib.*1.ibi: *Et concurrat bona qualitas, & conditio, ac status dicti G. Doctoris, & Prælati, quem non est præsumendum fecisse ad malum, seu malo animo corruptum, vt considerat Aym. consil.*56. *num.* 14.*&c.* Et actum aliquid potius ad bonum finem, quàm ad malum præsumitur *Azeued.cons.*40.*num.*26. Num. 52. El sucesso es indicio del buen animo precedente.

La necessidad de preuenir a las desgracias, pendencias, è escandalos que estauan para originarse con la priuacion q̃ se pretendia hazer de grados y votos, y con la entrada de los Religiosos que se iban llegãdo a Granada, preuenidos de armas de fuego, y otras ofensiuas, obligaron al Padre Prouincial a prorogar el Capitulo, y salirse luego con la mayor parte de los Vocales que se auian conuocado. Y siendo esto assi, no cabe en imaginacion humana, que vna necessidad tan apretada como esta, vn sucesso que se tenia por cierto estaua amenaçãdo la total ruina Num. 53. La necessidad no està sujeta a ley, ò estatuto.

de los que se hallauan alli conuocados, y de toda la Prouincia, no quede fuera de qualquiera disposicion legal, ò estatuaria, quando la huuiera en contrario, que no ai, semper enim ab actu positiuo censetur exclusa necessitas, *l. filiusfam. §. Diui*, & ibi *Doctores, ff. de legat. 1. l. peto, §. prædium*, & ibi *Bart. ff. de legat. 2.* cum alijs citatis per me *Axiom. 157. num. 1.* & necessitatis causa, quæ fiunt, nunquam prohibita intelliguntur, etiamsi pateat latissimè prohibitio, & vt nostri dicunt, vniuersalis, & generalis sit, *Aym. Crauet. cons. 6. num. 91. vol. 1. Roland. à Valle cons. 60. n. 10. cum seqq. vol. 2. Alexand. Trētacinq. cons. 37. num. 3.* Tal es siempre la intencion del Legislador, y por ella se han de interpretar sus leyes y constituciones, ad not. per *Farin. cons. 27. num. 10. lib. 1.* ibi: *Quarto argumento à verisimili mente constituentis, à qua omnis cōstitutio, & statutum, quamuis generale & vniuersale, interpretationem, & restrictionem recipit ad gloss. in l. pactum tale, §. fin. & ibi notant omnes, ff. de pact. Sed sic est quod si Pontifex fuisset interrogatus de consanguineis offensis in specie, verisimiliter minimè eos compelli posse respondisset, &c.*

Num. 54. El hazer contra lo dispuesto, muchas vezes es hazer la voluntad del q̃ dispone y manda.

Muchos casos ay en que el hazer contra lo dispuesto y mandado, es hazer lo mandado y dispuesto, y cumplir la voluntad del que dispone y manda, vt in text. ad hoc celebri, & ab omnibus commendato *in l. hominem 30. ff. mandati*, ibi: *Si iustam causam habuit interpellādi manumissionem, &c.* donde esta causa justa interpellandi haze que lo hecho contra la voluntad del mandante, sea segun ella: y no es menos celebre el texto *in l. cùm tamen, §. in hac, ff. iudicatum solui*, ibi: *Quasi iuxta mandatum, etsi non mandatum fuerit*, &c. *l. si quis mihi bona 25. §. sed si mandauit, ff. de acquir. hæred.* ibi: *At si ex testamento mandauit, poterit etiam abintestato, quoniam non fecit deteriorem conditionem patris*, &c. *Mench. illust. controuers. lib. 1. cap. 5. num. 20. in fine*, ibi: *Vbi adest iusta causa, tunc non tam legis transgressio, quàm iusta interpretatio fieri videtur, quam Magistratus non solum facere possunt, sed etiam debent, ne aliter ipsam legem fraudare videantur, tantum abest vt custodire credantur, l. fraus, ff. de legib. &c.*

Num. 55. No merece pena quien està sin culpa.

Pues si en el Padre Prouincial no se halla que culpar, y lo que obrò fue prudente y justificadamente, seria grande dissonancia formarle culpa, donde le auian de dar gracias, pœna enim non imponitur, vbi non est culpa, *D. Valençuel. cons. 24. num. 8.* & vbi delictum non est, ibi nec pœna cadit, *Bart.* & alij *in l. vbi pactum, C. de transact. Marsil. consil. 128. numer. 25. & in pract. crimin. §. constante, num. 100. Hippolyt. Riminald. cons. 327. num. 26. vol. 3. Farin. cons. 37. num. 1. lib. 1.*

Num. 56.

Y quando se intentasse excluir a algun Prouincial, por auer con-

contrauenido a la disposicion de las Bulas de Martino y Nicolao V. y estar incurso en las penas ipso iure puestas en ellas, sin poder escusarse con legitima causa para euitarlas; adhuc las dichas Bulas no podian obrar, ni tener efecto, nisi sequuta sententia iudicis declaratoria (que no huuo en nuestro caso) Ita *Marsil. in pract. §. Aggredior, num. 105. cum seqq. Pichard. in tract. de mora numer. 41. Card. Tusch. pract. conclus. litt. D. concl. 98. num. 12. cũ seqq. & lit. P. conclus. 238. num. 9. 15. 17. & 19. Suar. de legib. lib. 5. cap. 8. num. 3. cum seqq. Salas eodem tract. quæst. 96. tract. 14. disp. 15. sect. 2. num. 33. vers. Quare leges illæ, Farin. fragm. crimin. par. 2. litter. L. num. 157. & num. 108.* vbi dicit, quòd quando pœna imponitur ipso iure non solùm illa non incurritur, nisi præcedente declaratoria judicis, sed etiam ab eadem declaratoria datur appellatio, & post *tom. 1. consil. crimin. decis. 15. num. 8. & 9. & decis. 16. per tot. & lib. 3. cons. 205. num. 18. cum seqq. Molin. de iustit. tom. 2. disp. 95. num. 33. Sanch. in præcepta Decalogi tom. 1. lib. 1. cap. 22. n. 7. cum seqq. Sigisin. à Bononia de elect. dub. 90. num. 5. Rota decis. 620. num. 8. apud Farin. par. 2. recentior.* asserens, quòd omnia jura mũdi dicentia aliquid ipso iure fieri, intelligenda sunt sequuta declaratione, eadem *Rota decis. 255. num. 2. part. 1. in posthumis Farin.* ibi: *Prima est quod etiamsi incurratur pœna priuationis ipso iure, adhuc est necessaria sententia declaratoria facti, per quam incurritur talis priuatio, cap. cùm secundum, de hæret. lib. 6. gloss. in Clement. præsenti, verb. constiterit. de censib. & Clement. 2. de pœnis, Ioann. Andr. in cap. 1. num. 9. & ibi Gemin. §. fin. num. 10. de homicid. lib. 6. latè Felin. in cap. Rodulphus, num. 35. vers. Sed declaratoria, de rescript. qua declaratoria minimè sequuta, NON DEBET RETARDARI IVDICIVM POSSESSORIVM, vt fuit in specie dictum in prædicta Valentina pẽsionis coram Litta, in fine decisionis.*

No se incurre en la pena puesta ipso iure, sin q̃ primero preceda sentẽcia declaratoria del juez.

Optime *D. Noguerol Allegationum iuris tom. 1. alleg. 12. n. 78.* ibi: *Et regulare est quod quamuis lex, vel statutum confiscet bona ipso iure, non potest fiscus ea capere, nisi præuia declaratione iudicis, Alexand. in l. si quis maior, C. de transact. vbi quod omnia iura mundi pœnam aliquam ipso iure imponentia, debent intelligi sequuta sententia declaratoria super facto, sequitur ibi Ias. num. 26. & cum alijs Peregr. de iure fisci lib. 4. tit. 5. num. 8. vbi quod interim ante declaratoriam reus quoad statum personæ, bonorum, & iurium remanet in sua integritate, idem Peregr. cons. 82. num. 29. lib. 6. Carpan. ad statuta Mediolan. tom. 3. super §. seu cap. omniũ, ex num. 632. pag. 145. &c.* Et in statuto dicente, quod habeatur quis pro confesso ipso iure, quod adhuc requiratur declaratoria, *Sigismund. Scacc. de iudic. lib. 2. cap. 97. num. 115.* & benè *Modern. de protect. Regia par. 3. cap. 7. num. 67.* ibi: *Quando beneficium vacat ipso iure*

Num. 57.
Antes de la sentencia declatoria, el reo que incurrio en alguna priuacion ipso iure, retiene los bienes de que se pretende estar priuado.

iure ob pœnam alicuius facti, vt putà ob nõ residentiam, tunc requiritur sententia declaratoria, præuia monitione, citatione, & ordinaria causæ cognitione, &c.

Num. 58.
Ningun Religioso incurre en pena de priuacion de oficio, ò de voz actiua y passiua puesta ipso iure, sin auer en el caso sentencia declaratoria.

Et expressit expositio Hugonis in Prologo constitutionum totius Ordinis Eremitarum S. Augustini, ibi: *Item declaramus, quod nullus sit subiectus pœnis absolutionis ab officio, priuationis vocis actiuæ, vel passiuæ, & alijs huiusmodi ipso facto incurrendis, tam in Constitutionibus, quàm EXTRA impositis, vel imponendis (excepta tamen pœna excommunicationis latæ sententiæ) nisi superueniat in particulari sententia, vel declaratio Prælati, quantumcunque etiam notorium facti, vel iuris, aut vtriusque interueniat, &c.* Y esta sentencia, ò declaracion ha de ser præuia monitione, citatione, & ordinaria causæ cognitione, segun las doctrinas citadas, y ninguno desto ha auido, vt constat ex actis.

Num. 59.
La descomunion puesta ipso iure tambien no se incurre ad affectum euitandi excommunicatũ, sin preceder sentencia declaratoria.

Y sin embargo que atento jure communi la misma resolucion debia de proceder en el descomulgado ipso iure, que en el priuado eo ipso, porque tambien la descomunion ipso iure puesta en alguna ley, ò Bula, no se incurre ad effectum euitãdi excommunicatum, sin que primero preceda sentẽcia declaratoria, *Ioan. Bapt. Ferret. cons. 84. incip. judex, Cardin. Tusch. d. litt. D. concl. 98. num. 33. & 50. Salas d. disp. 15. sect. 3. num. 41. versic. Quarto in censuris, Farin. d. litt. L. num.* 159. con todo porque en el dicho Prologo parece insinuarse lo contrario, adhuc stãte illius decisione, es cierto que en nuestro caso la descomunion no obliga, nisi post sententiam declaratoriã, porq̃ despues que en la Bula se pone la pena de priuacion, ibi: *Sit dicto officio ipso iure priuatus,* se viene a la descomunion, his verbis: *Et quod si ex tũc administrationi dicti officij se immiscuerit, excõmunicationis sententiã incurrat ipso facto,* las quales palabras satis ostẽdũt auerse incurrido quoad supradictum effectũ à tempore latæ sententiæ declaratoriæ priuationis, y no antes, ex illa dict. *ex tunc,* quæ importat signatum tempus, & demonstratũ tantũ, vt per *Bald. cõs. 57. vers. Itẽ instituo, n. 2. vers. Secũdò est considerandũ, lib. 2. Card. Tusch. lit. D. cõcl. 364. n.* 1. & restringit dispositionẽ ad tẽpus, & casũ expressũ, *Menoc. cõs. 746. n. 16. & cõs.* 1010. *n.* 10. & plurib. alijs per me cit. *dict. 409. n. 7.*

Num. 60.
El papelõ fixado no es ni puede ser sentencia declaratoria.

El papelon q̃ se hallò fixado no puede obrar los efectos de sentencia declaratoria, pues no parecẽ los autos de la causa q̃ auiã de preceder, ni fueron llamados, ni oìdos los q̃ se nombrã en èl, ad videndũ se declarari, como era menester. Assi todo lo dicho muestra auerse procedido cõ passiõ, ex abrupto, nulamẽte, y sin guardar los terminos de Derecho, y defensa natural. Los mismos defectos padece la cartilla, q̃ se ha despues presentado, vt sup. dicitur n. 14. cũ seqq.

Ar-

Tercero Articulo.

Que la estimatiua eleccion que se hizo en fauor del Padre Maestro fray Francisco de Termiñon, no puede subsistir, porque fue precipitada, è atentada, y en su celebracion han interuenido muchas nulidades.

Primera nulidad. *Porque se hizo sin auer expirado el oficio de Prouincial en la persona del Padre Maestro fray Francisco Liaño.*

Segunda nulidad. *Porque se hizo siendo yà publicada, y notificada la suspension del Capitulo, y despues de interpuesta apelacion de los nulos procedimientos, è injustos mandatos del Padre Presidente, auiendose puesto en camino el Padre Prouincial para presentarse ante Monseñor Ilustrissimo Nuncio de su Santidad.*

Tercera nulidad. *Porque se hizo sin auerse guardado la forma sustancial que requiere el Derecho, y la Constitucion de la Orden.*

Quarta nulidad. *Porque se hizo sin llamar, è esperar à los Padres Vocales, que luego despues de suspendido, y prorogado el Capitulo, auia el Padre Prouincial mandado salir sopena de descomunion.*

Quinta nulidad. *Porque se hizo excluyendo, y priuando à muchos de sus grados y votos, sin citarles, ni oirles.*

Sexta nulidad. *Porque se hizo admitiendo en Capitulo à otros como Vocales, no pudiendo serlo, ni teniendo voto.*

PRIMERA NVLIDAD.

Porque se hizo sin auer expirado el oficio de Prouincial en la persona del Padre Maestro fray Francisco Liaño.

LA *Constitucion de la Orden en la part. 3. cap. 7. de modo celebrationis Capituli Prouincialis*, manda, è ordena, que cada bienio se celebre Capitulo Prouincial (y assi se guarda en el Reyno de Portugal) en este de Castilla cada Triennio; y en las Indias cada quadrienio) añade luego: *Quòd semper celebrari volumus tertia Dominica post Pascha Resurrectionis.* Demanera, que el tiempo

Num. 61. El tiempo determinado para celebrar el Capitulo fue puesto para hazer culpable al Prouincial si en dicho tiempo no procuraua celebrarle.

po determinado para celebrar el Capitulo non fuit adiectum ad finiendam illius obligationem, ita vt eo transacto cesse la obligacion de celebrarle, sed fuit positum ad constituendum in mora Prouincialem, y a hazerle culpado, si en dicho tiẽpo no procuraua celebrarle, & sic duo iubentur, & ordinantur, vnum celebrare Capitulum, aliud Dominica tertia post Pascha, *cap. cùm dilecti 6. de dolo & contum.* ibi: *Præterea cum mandatur alicui vt ad certum tempus se iudici præsentet, duo sub hac forma mandantur, vt ad iudicẽ veniat, & ad diem sibi præfixam accedat, vnde si venire non possit ad diem assignatum, tenetur nihilominus se iudici præsentare*, &c. *text.* optim. *in l. Celsus 23. §. 1. ff. de recept. arbitr.* ibi: *Sed ipse rectè putat duo esse arbitri præcepta, vnum pecuniam dari, aliud intra Kalendas dari, &c.*

Num. 62.
La Constitucion q̃ determina que el Capitulo se celebre en cierto dia, no quita q̃ no pueda prorogarse ex justa causa.

No porque llegò el plaço (en que la dicha Constituciõ quiere que se celebre el Capitulo) expirò eo ipso el oficio de Prouincial, ita vt obligatio celebrandi Capitulum, necnõ illud certa die expediendi amplius non remaneat; porque la primera, y de mas importancia, que es el celebrar Capitulo, ha de cumplirse, aun despues de passado el termino: la segunda (que importa menos) que es celebrarse certo die, no obliga tan pũtualmente, que no pueda suspenderse, ò prorogarse, ex iusta causa, y el Prouincial en el interin exercer su oficio, como de antes hazia, sin que aya Constitucion que lo estorue, ex seqq.

Num. 63.
La palabra *volumus*, no es preceptiua.

Primò, ex verbo *volumus*, quod habetur in *d. cap. 7.* la qual palabra (como auemos dicho arriba *num. 24.*) no es preceptiua, ni obligatoria; mayormente no auiendo decreto irritante, ò otra clausula derogatiua de lo que se hiziere en contrario, & sic talis præfixio diei est de iustitia, & non de substantia, *Franc. Marc. Delph. decis. 1333. num. 1. in princ. par. 1.*

Num. 64.
El Prouincial para dexar de serlo, ha de renũciar el oficio, y luego se ha de acetar la renũciacion, para desde aquel dia y hora quedar absoluto del dicho oficio.

Secundò, porque en el dicho *cap. 7. Rubr. quomodo Prior Prouincialis officio suo debeat renuntiare*, luego al principio, pone la Cõstitucion el caso de quando el Prouincial por justo impedimẽto no puede venir à Capitulo, è entonces quiere que embie su compañero con el sello, para que ante todos renuncie en su nõbre el oficio, escusandose por escrito de no poder personalmente venir a hazerlo, vt patet ibi: *Si venerabilis Prouintialis casu aliquo infirmitatis, vel alterius impedimenti ineuitabilis occasione detentus, ad Capitulum non venerit, per socium suum sigillum Prouintiæ mittat nomine suo coram omnibus resignandum, cum litteris propria manu subscriptis, quibus rationem reddat Patribus Capituli, quare ipse personaliter Prouintialibus comitijs interesse non possit, &c.* y desde aquel dia en que se hiziere la tal renunciacion queda el Prouincial absoluto del oficio, y se puede proceder a eleccion de sucessor, prout sequitur,

ibi:

Ab ipsa verò die præfixa sit ipso facto à Prouintialis officio absolutus, & ad electionem alterius penitùs procedatur. Prosigue luego consecutiuamente, que si el Prouincial, no auiendo justa causa de escusarse, dexàre por culpa suya de venir a Capitulo, desde aquel punto hasta diez años no pueda ser elegido a oficio alguno, que tẽga Cura de almas: *Quòd si Prouintialis iustam excusationem non habens, ad memoratum Capitulum venire contempserit, ex tunc vsque ad decennium ad omne officium cum Cura animarum inelegibilis permaneat, &c.*

Despues sin decidir la misma Constitucion, el caso de quando viene el Prouincial a Capitulo, y por justa causa se boluio antes de congregarse, suspendiendo, ò prorogando el dia de su celebracion para mejor tiempo, que parece se omitio, y dexò a la disposicion del Derecho comun, de quo supra *Art.* 1. *num.* 22. *cum seqq.* prosigue en dar forma de que manera el Padre Prouincial hade renunciar su oficio estãdo presente, *in dict. cap.* 7. *Rubr. quomodo Prior Prouintialis*, comiença assi: *Patre igitur Præsidente, & omnibus alijs, tam Vocalibus, quàm non Vocalibus in Capitulo cum silentio mature consedentibus, Prior Prouintialis surgens omnibus ei reuereãtur assurgentibus, genua flectat ad pedes Patris Præsidentis, & officio Prouintialatus simpliciter omni cum modestia, & humilitate renuntiet, & sigillum Prouintiæ in manibus eius consignans, ab officio petit absolui: & tunc pater Præsidens respondeat dicens: Et ego auctoritate, qua fungor in hac parte accepto renuntiationem tuam, & absoluo te ab officio Prouintialatus huius prouintiæ N. in nomine Patris, &c. & ex tunc ad officium Prouintialatus eiusdem prouintiæ nec in illo, nec in sequenti Capitulo vllo modo assumi potest.* Num. 65. Forma de la renunciacion, aceptacion, y absolucion.

Destas palabras bien se saca que tan solamente el Padre Prouincial finito triennio desinit esse talis, quando aya renunciado el oficio, y conseñado en manos del Padre Presidente el sello de la Prouincia, y fue despues de acetada la renunciaciõ absuelto del oficio, vt patet ex illa particula *ex tunc*, id est ab eo tempore renuntiationis, & consignationis factæ, illiusque acceptationis, ac ab officio absolutionis, ad notata *suprà num.* 59. y en otra manera no se puede induzir vacacion, ni hazerse eleccion, por estar esta dependiente de la otra: y assi se dispone en la *Constitucion de la dicha par.* 3. *cap.* 3. *in princip. pag.* 90. que habla de la eleccion de General, ibi: *Nam prima electio non obstante resignatione sigilli, in sua firmitate manet, donec officio renuntiauerit, & electores, vel maior pars ex eis renuntiationem acceptauerit, ita vt nullo pacto nisi malè meritus, & causis vrgentissimis notorijs, vel sufficienter probatis præcedentibus, reijci possit ab officio inuitus, &c.* donde aquella diccio do- Num. 66. El Padre Prouincial no dexa de serlo sino desde el punto que renunciò el oficio, y fue acetada su renunciaciõ por el verdadero Presidente.

donec, suspende la vacacion hasta que renuncie, ad tradita per *Doctores*, quos citaui *dict. 93. sub num. 5.* Vbicunque enim assignatus est terminus à lege, vel statuto ad eligendum, vel præstãdum aliquid, non incipit currere terminus ille, nisi post actum, qui natura sua debet præcedere, *l. tali, in princip. ff. de iure dot. l. 3. §. si quis hæredi, ff. de statu liber. Ruin. cons. 63. num. 1. vol. 5. Duran. Rotæ decis. 365. num. 22.* & nisi postquàm factum fuerit id, quod prius fieri debebat, *Surd. cons. 134. num. 37.*

Num. 67. La renunciacion es de forma para induzirse vacacion del oficio de Prouincial.

Viene a ser la renunciacion en este caso como vna condiciõ, sine qua non vacat officium, nec fieri potest electio, ex Rubrica dictæ Constitutionis, que dize assi: *Quomodo Prior Prouintialis officio suo debeat renuntiare*, ponderando verbum illud *debeat*, quod inducit necessitatem, præceptum, & formam, *cap. oblatæ, de appell. l. Prætor, in princip. ff. de edendo, gloss. verb. debeant, in Clement. attendẽtes, de statu Monach. Rebuff. in cõcord. Rubr. de collat. §. 1. verbo debeat*, cum alijs per me citatis *dict. 77. num. 1.* sicut verbum *teneatur*, que tiene la misma naturaleza, ex *Sayr. in claui Regia lib. 3. cap. 7. num. 27. Sanch. in præcepta Decalogi tom. 2. lib. 6. cap. 4. num. 38. Rota decis. 276. num. 2. par. 1. recentior.* Forma enim censetur inducta quoties lex, seu statutum addit necessitatem aliquid faciendi, *Abb. in cap. cùm dilecta, num. 12. de rescript. Farin. in fragment. crimin. par. 2. litt. L. num. 203. vers. Tertiò.*

Num. 68. En la Religion de S. Agustin corrẽ los oficios con los Capitulos, y nũca viene el triẽnio a ser justo.

Tertiò, porque en la Orden de san Agustin no es como en otras, que puntualmente los oficios son triennales, y vacan al punto que el triennio se cumple à die confirmationis, si no corren los oficios con los Capitulos, y alli se dan, y alli fenecen, y quasi nunca son puntualmente triennales, porque como se celebran en Dominica mouible, nunca viene el triennio à ser justo, sino mas, ò menos, cõ que es euidẽte que el dia de la celebraciõ no es cierto y fixo, ni parece de sustancia del acto hazerse la eleccion puntualmente en èl.

Num. 69. La renunciacion fuera ociosa si sin ella vacàra el oficio.

Quartò, porque si con el transcurso del triennio, y passada la dicha Dominica eo ipso vacàra el oficio de Prouincial, y se pudiera proceder a eleccion Canonica de sucessor, frustra peteretur in Constitutione renuntiatio, acceptatio, & ab officio absolutio solemniter præstita, cum hæc superflua remanerent cõtrà *l. 3. in princip. ff. de iureiur. & in l. si quando 109. ff. de legatis 1.* cum alijs per me citatis *Axiom. 222. num. 11.* quia verba debent semper intelligi ne maneant otiosa, *l. si stipulatus fuero, ff. de verbor. oblig. Menoch. cons. 122. n. 48. & cons. 373. n. 8. Surd. de aliment. tit. 9. q. 16. n. 60. cum seqq.* etiam in minima syllaba, *Roland. à Valle cons. 61. n. 19. lib. 3. Card. Tusch. pract. concl. litt. V. concl. 85. n. 5.*

Quin-

Quintò, porque asi como ay muchas Religiones, donde por Constitucion particular se manda, que los oficios se renuncien en manos de algun Superior, paraque despues se pueda proceder à eleccion, ay otras tambiē en que se procede luego a eleccion, cumplido el plaço y termino del oficio, sin ministerio, ò dexacion alguna del Prelado que acaba, ò el Presidente ex oficio le declara auctoritate Apostolica absoluto; sin que de su parte preceda acto alguno de renunciacion, ò dimision de tal oficio.

Num. 70. En algunas Religiones vacan los oficios por el trāscurso de cierto tiēpo, sin otro ministerio: en otras es necessario q̃ precedan renunciacion y absolucion.

Entre las Religiones que vsan de renunciaciō, como la nuestra, està la de los Seruitas, y en vn Capitulo de sus Constituciones se dize asi: *Prouintialis, & socius in manibus Generalis suis officijs postulata venia renuntiant, & ad electionem noui Prouintialis, &c.* Et paulò inferius: *Procurator Ordinis in manibus Generalis, Generalis verò coram Diffinitoribus genuflexus in manibus primi Diffinitoris officio renuntiant, & mox ad noui Generalis electionem proceditur, &c.* prout eam refert *Castellin. de elect. Canon. cap.* 19. §. 8. *pag.* 407. Lo mismo obseruan los Capuchinos de Italia, como parece del cap. 8. de sus Constituciones, que refiere el mismo *Castellino dict. cap.* 19. *pag.* 392. his verbis: *I. Prouinciali liberamente renuncino l' vfficij loro, & ogni autorità nelle mani de Diffinitori del Capitulo eletti, & in testimonio de perfetta rasegnatione porrano i sigilli nelle loro mani, dicendo la colpa in publico Capitulo di tutti i loro defetti; & recéuuta humilmente la penitenza si venga all' eletione del Prouinciale, &c.* Otras ay muchas que tienen la mesma Constitucion, que se dexan de referir por no ser largo.

Num. 71. En la Ordē de los Seruitas los oficios vacan mediante la renunciacion que dellos haze el que acaba.

Num. 72. Lo mismo en la de los Capuchinos de Italia.

Algunas tambiē ay en que el Prouincial elapso tempore sui Prouincialatus ipso facto absque alia absolutione est ab officio absolutus; como se obserua en la sagrada Religion de los Predicadores, por vna *Bula de Iulio II.* incip. *Sub Religionis* 17. *Maij* 1551. apud *Castellin. di. tract. de elect. cap.* 5. *post num.* 78. Y otras vezes el Presidente del Capitulo le declara ex officio por autoridad Apostolica absoluto, como se guarda en la Orden de Cister, diziendo asi: *Ego Frater N. humilis Præsidens Congregationis Cisterciensis Italiæ, auctoritate Apostolica absoluo, ac absolutos esse pronuntio omnes Prælatos, Visitatores, ac regimen habentes Congregationis nostræ, tam absentes, quàm præsentes ab administratione Monasteriorum, vel officiorum sibi commissorum*, vt refert *Castellin. dict. cap.* 19. §. 1. *pag.* 383.

Num. 73. En la Religion de santo Domingo acabado el triēnio que dà el Prelado ipso facto absoluto del oficio.

Num. 74. En la de Cistel se declara ex officio por autoridad Apostolica absoluto, sin mas renunciacion.

Mucha diferencia ay de vn caso al otro, porque quando el oficio vaca per lapsum temporis sine aliquo ministerio, aut renunciatione, del que le tiene, es cierto que desde aquel punto no

Num. 57. El Prouincial antes de renunciar puede exercer su oficio en las Religiones dōde deue preceder renunciacion que vaque.

no es Prouincial, ni puede exercer mas el dicho oficio: pero quando la Constitucion requiere q̃ antes de procederse a elecciõ precedã los dichos actos de renunciaciõ, aceptacion de Superior, y absolucion de oficio, es certissimo q̃ en quanto el Prelado que acaba no hiziere estos autos (aunque culpablemente lo reuse, hasta que dello conste, y condenada su obstinacion, y pertinacia le castiguen, y declaren priuado) ha de exercer el oficio de Prouincial, y gouernar la Prouincia, argum. *l. meminisse, ff. de officio Proconsul.* ibi: *Meminisse oportet vt in euentum successoris omnia debere Proconsulem agere, cum sit vnus Proconsulatus, & vtilitas Prouinciæ exigat esse aliquem, per quem negotia sua Prouinciales explicent, &c.* vbi *gloss. verb. ius dicere* lo declara mejor para nuestro intẽto, ibi: *Etiam si vltra tempus suum sit, &c.* Et in maioribus, & minoribus iudicaturis obtineri, & in praxi seruari tradunt *Guid. Papæ q. 501.* & alij citati ab *Auiles ad cap. 5. Prætor. verb. suspendidos, num. 6. cum seqq. Roman. sing. 395. Bobadill. in sua politica lib. 1. cap. 2. num. 23. Fontanel. de pactis nuptial. claus. 4. gloss. 10. par. 1. num. 99.* ibi: *Quoad primũ breuiter dic quod ad officialẽ præcedentis triennij spectabit id muneris, donec venerit successor; quasi apud eũ remaneat administratio cum titulo ex l. 1. C. vt omnes iudices, tam ciuiles, quàm milit.* &c. *Stephan. Gratian. discept. forens. tom. 1. cap. 154. num. 46.* ibi: *Cùm officialis finito anno, seu biennio suæ electionis habeat administrationem, & eius gesta valeant, donec nouus fuerit non solum electus, sed cœperit possessionem sui officij, quasi apud eum remaneat administratio cum titulo, &c.*

Num. 76. Los Oficiales aunq̃ tẽgan acabado el tiempo de sus oficios, continuã con ellos hasta que tengan sucessor legitimo.

Y aunque *Baldo in d. l. meminisse, col. 2. vers. Extrà quæro, Fontanella* y *Esteuan Graciano dictis locis*, limiten esta resolucion en los juezes delegados, y digan, que procede tan solamente en los Ordinarios, estamos fuera de la limitacion, y en proprio caso de la principal resolucion, siendo, como son, los Prouinciales, Visitadores, y Priores locales desta, y de qualquiera otra Religion Ordinarios, y que como Prelados tienen jurisdicion quasi Obispal sobre sus subditos, *Sot. de iustit. lib. 7. q. 4. art. 3. col. 5. Aragon. 2. 2. q. 88. art. 12. fol. 1042. col. 2. concl. 6. Suar. de Religion. tom. 2. tract. de voto lib. 6. cap. 10. num. 14. Sayr. in Claui Regia lib. 6. cap. 11. num. 89. Sanch. de matrim. lib. 8. disp. 3. num. 9. & in præcepta Decalogi tom. 1. lib. 4. cap. 39. num. 4. & 5. Sigism. à Bononia de elect. Prælat. Regular. dub. 49.*

Num. 77. Los Prouinciales, Visitadores, y Priores locales son Ordinarios, y como Prelados tienen jurisdicion quasi Obispal sobre sus subditos.

SEGVN-

Porque se hizo siendo yà publicada y notificada la suspension del Capitulo, y despues de interpuesta apelacion de los nulos procedimientos, è injustos mandatos del Padre Presidente, y auiendose yà puesto en camino el Padre Prouincial para presentarse ante Monseñor Illustrissimo Nuncio de su Santidad, como ha hecho.

DESPVES de tomada informacion por el Padre Prouincial fray Francisco Liaño de las causas que obligauã à prorogar y suspender el Capitulo, y visto por su Paternidad los multiplicados requerimiẽtos, y diuersas protestas de la mayor parte de los Vocales conuocados, mas no capitularmente congregados; y desengañado con la carta del señor Presidente de Granada, y despacho del Real Acuerdo, de que no se le podia dar fauor alguno sin ordẽ de su Magestad, ò de su Real Consejo; creciendo tambien en los que protestauã los temores de los desdichados sucessos, pendencias, y muertes q̃ amenaçauan las preuenciones, de quibus *sup. n. 3. cum seqq.* estando aũ las cosas en sus principios, y sin empeçarse el Capitulo: el mismo Padre Prouincial vsando de su mucha prudencia y cordura, publicò auto de suspension de Capitulo, que mãdò notificar a todos los q̃ han podido hallarse, para que luego debaxo de penas y cẽsuras se saliessen, y fuessen a sus Conuẽtos, vt in facto *sup. n. 2.* Num. 78. Muevese el Padre Prouincial à prorogar y suspender el Capitulo.

Qua facta publicata, & notificata suspensione por el mismo Prelado q̃ auia conuocado el Capitulo, la eleccion que despues della se hizo fue nula, è atentada, vt benè resoluit *Lancelot. de attent. p. 2. c. 12. de attent. appell. pend. limit. 1. n. 42.* ibi: *Vnde stante suspensione non est mirum si subintrent attentata, quæ vbi suspẽsio iurisdictionis datur, considerantur, ad notata per D D. in cap. non solum, de appell. in 6. & notat Frãch. in c. Pastoralis, col. 3. n. 6. vers. Sextò operatur, de appell. & post Didac. c. 23. pract. quæst. Hier. Manfred. lib. 2. pract. concl. sup. attent. concl. 116. &c.* idem tenet *eadem par. 2. cap. 13. n. 19.* Num. 79. Pendendo la suspensiõ, la eleccion que se hizo fue nula, è atentada.

Subintrant quoque ex alio capite attentata, porque consta auer apelado el Padre Prior de Granada en Viernes a la noche 19. de Abril de vn auto dado por el supuesto Presidente, en q̃ mãdaua le reconociessen, y fuessen a dar la obediencia, y que se congregassen para hazer eleccion de Prouincial, cõ que todo lo hecho, actuado, y obrado despues de la dicha apelacion, fue, y es nulo, è atentado, y tal se ha de declarar, *Cardos. in praxi iudicum, verb. electio 28. Castellin. de elect. Canon. cap. 4. n. 59.* ibi: *Electio facta à Vocalibus pendente appellatione legitimè interposita ab vno, vel* Num. 80. La eleccion hecha pẽdendo la apelacion fue y es nula, è atentada.

plu-

pluribus electorum tanquam attentata, & nulla reuocari debet, &c. & ibi: *Quæ fiunt post appellationem, debent in statum pristinum reuocari*, &c. *& cap. 14. num. 42. & cap. 16. num. 3.* Omnia enim facta & innouata pendente appellatione sunt nulla, *Auth. de exhiben. reis, §. suscepto, verb. nihil, in med. & verb. pro nihilo, collat. 5. cap. non solum, de appellat. D. Valençuel. cons. 76. num. 24. Duran decis. 312. n. 2. & decis. 313. num. 2.*

Num. 81. El Prior de Granada apelando como Vocal, preserua el derecho de los mas Vocales q̃ no apelaron.

No obsta dezir, que la apelaciõ del Padre Prior de Granada mirò tan solamente à su persona, y al interes, que como a tal le tocaua, y q̃ no podia estẽderse al tercero, y a su causa. Porque se responde, que la intimaciõ que se hizo al dicho Prior de Granada, fue como a Vocal de Capitulo, è apelãdo como tal, aprouecha a los otros Vocales que se quisieren ayudar della, vt post *Ruin. Paris. Gail.* & alios, resoluit *Sigism. Scacc. de appell. q. 5. n. 58.* en tanta manera, que si el juez à quo innouar algo, ò quisiere executar el auto, ò sentencia, de que se tiene apelado por vno de los consortes, ò interessados en la causa, serà todo nulo, è atentado, no solamente respeto del que apelò, sino tambien en prouecho de los compañeros, y consortes que no apelaron. Ita *Lancell. d. par. 2. cap. 12. ampl. 11. n. 4.* ibi: *Quinimò in tantum appellatio interposita per vnum ex consortibus iuuat alios consortes, vt si post dictã appellationem aduersarius sententiam exequatur, talis executio in totum etiã respectu consortium dicitur attentata, & venit reuocanda, vt fuit decisum in vna Anconitana, &c.* Y luego en prosecucion de la dicha apelacion se presentò ante Monseñor Illustrissimo Nũcio en grado de apelacion, ò recurso el Padre Procurador general de la Prouincia en nombre de todos.

Num. 82. Los atentados pendiendo la apelacion extrajudicial, no se hã de reuocar.

Ni obsta alegar, que la dicha apelaciõ interpuesta por el Padre Prior de Granada fue extrajudicial, y que no se intimò al llamado Presidente, cuyo era el mandato que se le auia notificado, y que por no ser iudicial, la eleccion que despues della se hizo, no fue atentada, ni se debe reuocar, quia attentata pendẽte appellatione extraiudiciali non sunt reuocanda, *gloss. verb. reducendum*, ibi: *si extraiudicialis fuit appellatio in cap. non solùm 7. de appell. lib. 6. Philipp. Franch. in cap. bonæ memoriæ 51. de appell. num. 32. Lancell. de attent. par. 2. cap. 12. limit. 3. princip. num. 3. cum seqq. Sigism. Scacc. de appell. quæst. 2. num. 35.*

Num. 83. Esto no procede en la eleccion de Regulares.

Porque se responde, q̃ tambien es opinion muy probable, q̃ se dà atentado, y se regula por nula la elecciõ hecha post appellationem extraiuditialem, vt in his terminis probat *text. in cap. si postquàm, de elect. lib. 6.* dum tenet in electionibus Cathedraliũ, vel Regularium Ecclesiarum quicquid factum fuerit post, & con-

contra appellationem, etiam extraiudiciale ex causa probabili emissam, esse nullum ipso iure, dõde habla claramente en elecciones de Regulares. Y sin embargo que la *Rota decis. 44. num. 4. in nouis de appellat.* dixe, que el dicho texto no habla en las elecciones de Iglesias inferiores, esto se entiende respeto de las Catedrales, pero no en las Regulares, como mas claramente muestra el sumario del dicho *num. 4.* ibi: *Facta post appellationem in Cathedralium, vel Regularium electionibus emissam ipso iure nulla sunt, &c. Miles in suo repert. verbo, attentata post appellationẽ interpositã, fol. mihi 35. Lancellot. d. part. 2. cap. 12. limitat. 1. n. 55. & limit. 3. num. 22.* docte *D. Alexander Raphael. in suo voto decisiuo in causa Hispaniarum Generalatus S. Hieronymi, num. 70.*

Deinde se responde, que en las causas de derechos incorporales, gesta pendente appellatione extraiuditiali sunt attentata, la qual resolucion, aunque tenga contradictores en algunas materias, es comunmente recibida de casi todos en la apelaciõ de elecciones, vt resoluit doctissimus *D. Valençuela, consil. 76. num. 25. cum sequentib. tom. 1.* ibi: *Paulus Castrens. consil. 404. num. 2. part. 1. dicens quòd etiam appellatione extraiuditiali pendente, non potest Episcopus conferre beneficium de iure speciali sibi competens, & confirmat Abb. in cap. cum nobis, num. 1. cum sequentib. de elect. & num. 7. & 8. resoluit esse nullam electionem factam post appellationem etiam extraiuditialem, idquè etiamsi non opponeretur a parte, glos. in l. 1. ff. de ferijs, quam ad hoc notat Alexand. Grat. dict. resp. 77. num. 7. tom. 2. & etiam absque inhibitione, vt post Anton. de Butr. in cap. dilecti, col. 2. de rescript. Alexand. consil. 89. volum. 1. tradit Rota decis. 227. num. 6. part. 2. diuersor. quia appellatio admittitur ab extraiuditiali grauamine, Bart. in authent. de collat. in princip. num. 6. & præcludit viam, & ius innouandi non solum in actu contentioso, sed etiam voluntario, Guid. Papæ, singul. 32. in §. appellatio, num. 5. &c.*

Num. 84. Ni es cierto en qualesquiera otras elecciones, segun lo que resoluió el señor **Presidente Valençuela.**

Lo mismo tiene el *Moderno Lusitano, de manu Regia part. 1. cap. 22. num. 16.* donde, aunque habla generalmente, las dotrinas que alega tratan de elecciones, porque en ellas procede mas sin duda la resolucion, quod gesta post appellationem extraiuditialem sunt attentata; las palabras deste Autor son las que se siguen. *Vnde fit quod attentata post talem appellationẽ (scilicèt extraiuditialem) ante omnia reuocantur, ac in quacumque appellatione iudiciali, nàm licèt aliqui opinentur, quod attentata post appellationem extraiuditialem non reuocantur statim, sed in euentum appellationis, vt per DD. in cap. bonæ, de appellat. in 6. vbi Præp. num. 43. Perus. 33. dicit communem Cuman. in l. vltim. in fin. ff. de appellat. recip. Couarr. practic. cap. 24. num. 5. Herculan. de attentat. cap. 10. num. 8. tamen verius*

Num. 85. El Moderno Lusitano tiene lo mismo.

est

est omnia statim reponenda esse etiam ante appellationis euentum, ex Abb. in cap. 1. *de appellat. in* 6. *num.* 6. *Deci. in dict. cap. bonæ, num.* 9. *& in cap. cum nobis, etiam num.* 9. *de elect. & probatur in dict. cap. bonæ, vbi reuocantur attentata, & solum attenditur an ex verosimili causa fuerit appellatum, licèt Decius dicat, quod illius causæ probatio prius interfuit, quod est supplere verba text. in cap. postquam, & in cap. prouida, de elect. &c.*

Num. 86. La apelació extrajudicial causat attētata quā ... gesta non solum sunt post appellationem, sed etiam contra appellationem.

Vlterius se responde, que la obieccion no ha lugar quando gesta non solum sunt post appellationem, sed etiam contra appellationem, tunc enim etiamsi appellatio sit extraiuditialis, causat attentata, *text. est in cap. cum nobis* 19. *de elect. vbi Abb. n.* 7. *&* 8. *Achil. de Gras. decis.* 34. *alràs* 260. *de appellat. Lancellot. de attentat. part.* 2. *cap.* 12. *limit.* 3. *num.* 7. *& num.* 10. *cum sequentib. Seraphin. decis.* 397. *num.* 1. Y se dize, quid fieri contra appellationem, quando actus a quo appellatur, non remanet totus sub protectione iudicis ad quem, vt explicat *Achil. dict. decis.* 34. la apelacion interpuesta en nuestro caso fue in specie para que no se reconociesse Presidente, ni se llegasse a tratar de elecció, atento estar el Capitulo suspenso y prorrogado, vnde sequitur quod electio postea facta a fauor, y en persona del Padre Maestro fray Francisco Terminon, fuit directe contra dictam appellationem, ac proinde nulla, & attentata, vt in his proprijs terminis maturo cum iudicio, & eleganter, vt solet, considerauit *Dom. meus Alexander Raphael. Nuntiaturæ Hispaniarum Auditor Generalis meritissimus, in suo voto vndequaque doctissimo in causa Hispaniarum Generalatus S. Hieronymi, num.* 69.

Num. 87. Y quādo appellatio coram Superiore est iam iustificata, como en este caso.

Denique se responde obiectionem prædictam non procedere etiam vbi iam appellatio coram Superiore iustificata fuerit, quia tunc omne gestum post appellationem licet non iudicialem, est attentatum, *gloss. in cap. non solum, §. illa verò, in verb. reducendum, vers. Si extraiudicialis, de appell. in* 6. *Lancell. d. cap.* 12. *limit.* 3. *num.* 17. *cum seqq. Burat. Rotæ decis.* 771. *num.* 5. idem *D. meus Alexander Raphael. vbi sup. num.* 71. y como oy ex superiùs deductis, & infra deducendis, conste euidentemente de las causas legitimas que ha tenido el Padre Prouincial, y mas interessados para apelar, y recurrir al Superior, non videtur posse dubitari quin omnia gesta post dictam appellationem fuerint nulla & attentata.

Num. 88. El ir, ò embiar â el Superior, tiene fuerça de apelacion, y causa atētado.

Tertiò, subintrant attentata, porque el Padre Prouincial dixo, que suspendia el Capitulo para ir luego à presentarse ante Mōseñor Illustrissimo Nūció, saliendose incontinenti para este efecto con la mayor parte de los Vocales; y para que en el inte-

rin no se innouasse cosa alguna, hizo que se notificasse el auto de suspension, ò prorogacion de Capitulo, y de recurso al Tribunal, à cincuenta y tres de los Vocales en sus personas, y a los Padres Maestros fray Alonso de Castilla, y fray Francisco Terriñon, y a otros de su faccion: y adelantandose en el camino el Padre Maestro fray Marcos Caro, llegò en muy pocos dias a esta Corte, y se presentò ante su Illustrissima en grado de apelacion, ò recurso, y luego hizo lo mismo el Padre Prouincial: quibus concurrentibus es cierto quod talis itineris arreptio, seu nuntij missio habet vim appellationis, & suspendit iurisdictionem iudicis inferioris, vt in puncto tenet *Sigism. Scacc. de appell. quæst. 6. num. 41. cum seqq.* y todo lo que se hizo despues de puesto en camino el Padre Prouincial, ò el Padre Maestro fray Marcos Caro, embiado por èl, fue, y es atentado, y como tal se debe reuocar, y dar por nulo, *Lancellot. de attent. par. 2. cap. 12. à num. 1.* ibi: *Et propterea in hac ampliatione breuiter potest poni regula quod gesta post iter arreptum ad Papam, & sic post tacitam, & præsumptam appellationem, sunt attentata, & reuocanda, vt tradit Miles in verb. appellationis vim obtinet fol. 16. quia talis arreptio habet vim appellationis, vt videtur text. in cap. cùm causam, de offic. deleg. & in cap. cùm olim, de dolo, & contum. & in cap. audita, de restit. spoliat. &c.* y en el *num. 4. & 5.* tiene la misma resolucion quando iter arripitur ad inferiorem à Papa etiam per interpositam personam, ibi: *Amplia primò, vt procedat etiam in arreptione itineris facta ad inferiorem à Papa, qui tamen possit per viam querelæ adiri, vt tradit Miles in d. verbo appellationis vim obtinet, num. 16. Anton. de Butrio in dict. cap. dilecti, nu. 6. vers. Ex his infertur, dum ampliationem simpliciter tenet quod procedat etiam in inferiore à Papa, qui per viam querelæ adiri possit, vt ibi per eum. Secundò, vt procedat non solum in arreptione itineris facta in propria persona, verùm etiam per interpositam personam, putà per missionem nuntij, &c.* que son puntos y circunstancias que se ajustan bien a nuestro caso, y quitan todas las objeciones que por la otra parte se podian traer contra la nuestra.

TERCERA NVLIDAD.

Porque se hizo sin auerse guardado la forma sustancial que requiere el Derecho, y la Constitucion de la Orden.

DIGNO de grande reparo es, y de particular consideracion ver la poca sustancia q̃ tiene esta precipitada eleccion, pues en ella apenas se lee vn renglon, que no se halle vna nulidad, y son Num. 89.

En esta precipitada eleccio apenas se lee vn renglon, que no se halle en el vna nulidad.

son tantas, que es impossible referirlas todas; y assi reparando en las mas principales, se traeran algunas, aunq menos bastaria para conocerse quã poca subsistēcia tiene lo q̃ se ha hecho.

Num. 90. Palabras del *cap. quia propter, de elect.*

La forma que el Derecho comun dà para las elecciones, pone el *cap. quia propter 42. de elect.* ibi: *Statuimus, vt cum electio fuerit celebranda præsentibus omnibus, qui debent, & volunt, & possunt commodè interesse, assumantur tres de Collegio fidedigni, qui secretè, & sigillatim vota cunctorum diligenter exquirant, & in scriptis redacta mox publicent in communi, &c.* y mas abaxo: *Aliter electio facta non valeat, nisi fortè communiter esset ab omnibus quasi per inspirationem absque vitio celebrata. Qui verò contra præscriptas formas eligere attentauerint, eligendi eà vice potestate priuentur.*

Num. 91. La forma del *cap. quia propter*, toda es substancial.

Y toda es substancial por razon del decreto irritañte q̃ tiene en el fin, con que su disposicion est omninò obseruanda sub pœna nullitatis, vt ibi resoluunt *Innoc. num. 6 verb. non valeat, Ioã. Andr. num. 37. eodem verbo, Guillelm. Mandag. de elect. cap. 22. Franc. Marc. Delphin. decis. 1386. par. 1. Sigism. à Bononia de elect. cap. 1. dub. 3. num. 5.* vbi *num. 8.* subdit sufficere vt aliquid substantiale prædictæ formæ *cap. quia propter*, non sit seruatum etiam in vno pũcto ad effectũ vt electio dicatur nulla, *Castellin. de elect. Canon. cap. 1. num. 2. vers. Forma, Lauor. var. lucub. tom. 1. tit. 4. cap. 21. num. 121. Rota in Treueren. Abbatiæ S. Maximini 10. Nouembris 1624. coram Coccino Decano, statim in princip.*

Num. 92. Procede el *cap. quia propter* en las elecciones de Prouinciales, y Prelados Regulares.

Procede no solamente en las elecciones de Obispos, y Prelados Eclesiasticos de Iglesias Catedrales, y Colegiales, sino tambien ha lugar en las elecciones de Prouincialess, y otros Prelados Regulares, vt per *Abb. ibi num. 7. vers. Circà, & num. 8. vers. Et placet, Ludouic. Miranda in Man. Prælat. tom. 2. quæst. 23. art. 3. concl. 1. Tamburin. de iure Abbatum tom. 1. disp. 5. q. 5. num. 1. Lauor. var. lucubr. tom. 1. tit. 4. cap. 19. num. 4. Sigism. à Bononia de elect. dub. 6. Rota in Meten Monasterij 5. Iulij 1621. coram Coccino Decano in vers. Quòd autem.* Esta supuesta eleccion de seis maneras ha pecado en la forma substancial, que el Derecho, y la Constitucion de la Orden requiere.

Num. 93. Elecciõ supuesta de Escudriñadores.

Primò, porque auiẽdo el Secretario Notario Apostolico del Capitulo dado fee en relacion de que se hizo la eleccion de Escudriñadores, sin dezir en que manera, y teniendo declarado de que ante èl no parauan otros papeles, ni se hizieron mas actos de los que auia dado en virtud de letras de Monseñor Illustrissimo, despues se ha traido vn pliego, que dize la parte contraria ser el original de la eleccion destos Escudriñadores, sin estar escrito, ni formado por el dicho Secretario Notario Apostolico, que

que dello debio dár testimonio, y sin constar de como el Presidente para este efeto omnium Vocalium vota requisiuit, como pide la *Constitucion 3. par. cap. 3. pag.* 91. y sin auer firmas de los Vocales, excepto de tres, q̃ en este acto no tienen mas facultad, ni autoridad q̃ los otros electores; ni pueden los vnos sin ser la mayor parte cosa alguna; non enim quod vniuersitati conceditur, singulis eius tribuitur, *l. in tantum, §. vniuers. ff. de rerum diuis. Nauarr. com. 3. de Regular. num. 12. vers. Ad quintum, in princ.*

Secundò, porque in eodem *cap. quia propter*, requiritur pro forma vt scrutatores secretè & sigillatim vota cunctorum diligenter exquirant: demanera que deuen ex se & proprio ore exquirere, *Innocent. in d. cap. quia propter, num. 6. Hostiens. num. 30. Abb. num. 5. vers. Nota etiam, Sigism. à Bononia de elect. dub. 21. num. 4. Ego ipse de iure Ecclesiastico lib. 1. cap. 19. num. 195. Rota in d. Treueren. Abbatiæ, vers. Tertiò*: lo qual no consta auerse hecho, como parece de los autos.

Num. 94. Los Escudriñadores no han escudriñado como se requiere por derecho los votos de todos.

Tertiò, porque ni tampoco consta como se escudriñassen los Escudriñadores, vt requirebatur, ad tradita per *Siluestr. verb. electio 2. quæst. 4. num. 7. Sigism. à Bononia dict. tract. de elect. dub. 21. num. 6. cum seq.* y pone la forma el mismo Autor *dub. 41. num. 9.* ibi: *Qui Scrutatores scrutati sunt prius se ipsos, nempè primò P. F. N. primus Scrutator ita secretò, vt nec ab alijs duobus Scrutatoribus videri potuerit, scripsit nomen eius, quem elegit; & sequetur narrando ordinem, quem posui suprà dub. 21. num. 8. & denique primus, secundus, & tertius Scrutator scrutati sunt, & exquisierunt vota aliorum omnium de Collegio ità sigillatim, & secretò vt quisque elector de per se singulariter votum suum dederit, ac detulerit ipsis Scrutatoribus; ità vt nec à me notario infrascripto, nec à testibus infrascriptis, nec ab alijs quibusvis exceptis Scrutatoribus auditum sit tale votum, & in scriptis ea redegerunt, &c.*

Num. 95. Ni tampoco se han escudriñado á si mismos.

Quartò, porque in eodem *cap. quia propter*, essentialiter requiritur, vt vota redigantur in scripta, id est, fideliter assignando vota cuicunque data fuerint per scripturam, ne memoria Scrutatorum pereat, vt per *Abb. ibidem num. 6. Butr. num. 27. Ioann. Andr. num. 19. & Hostiens. num. 31. Miranda d. quæst. 23. art. 16. Sigism. à Bononia d. dub. 21. num. 13. Rota in d. Treueren. Abbatiæ, vers. Quarta etiam principalis nullitas*, y aqui no cõsta que esto se hiziesse, siendo tan substancial como el texto muestra.

Num. 96. Los votos se han de ir escribiendo asi como se van escudriñando.

Quintò, porque auiendo Secretario Notario Apostolico ante quien debian passar todos los actos del Capitulo, siendo de mas importancia los que se presentan aora, estan escritos por otra persona que no se firma, ni dize quien es, ni con que autoridad lo haze, debiendo el mismo Secretario en presencia de tes-

Num. 97. El Notario Apostolico Secretario del Capitulo debia rogarse, y dar testimonio de los actos Capitulares.

testigos dar fee, y testimonio de auer passado todo ante si, en esta forma: *Coram me Notario infrascripto, & testibus quoque infrascriptis, &c.* y acabando: *De quibus omnibus cum ego N. Notarius ita interfuerim cum N. N. testibus, vt tamen nemo nostrum sciat alicuius suffragium nominatim, fidem facio vniuersis, & singulis præsentes litteras inspecturis prædicta omnia fuisse ordine, quo narraui, gesta. Et ita rogatus fui, ideò in fidem præsens publicum instrumentum subscripsi & signaui,* que es la formula que pone *Sigism. à Bononia d. dub. 41. num. 9.*

Num. 98. Forma substancial se induze ex rubr. *de modo recognoscendi.*

Sextò, porque tambien hã faltado los requisitos necessarios que la Constitucion de la Orden pide pro forma substantiali en la eleccion del Prouincial, los quales el *cap. 7. de la par. 3.* và disponiendo debaxo de diuersos titulos, ò rubricas, videlicet, *De modo celebrationis Capituli Prouintialis;* despues: *De modo recognoscẽdi Patrem Præsidentem. De iudicibus causarum, & Rectoribus instituendis. Quomodo Prior Prouincialis officio suo debeat renũtiare?* lo qual no es otra cosa mas que mostrar que alli se trata de la forma substancial que se ha de guardar en la eleccion de Prouincial, pues esto vienen a significar semejantes rubricas, vt in puncto tenet *Farin. fragm. crimin. par. 2. litt. L. num. 203.* ibi: *Secundò, forma censetur inducta per hanc seu similem rubricam, de modo procedendi, &c. quia idem est, ac si dictum fuisset, de forma procedendi, Azini. in pract. §. 3. cap. 36. num. 1. &c.*

Num. 99. En duda qualquiera forma se reputa por substãcial, è indiuidua.

Maximè quia in dubio omnis forma censetur substantialis, *Cephal. cons. 421. num. 49. lib. 3. D. Præses Valençuel. cons. 187. n. 73. tom. 2.* & indiuidua, *Becc. cons. 147. num. 36. & cons. 176. num. 1. Cephal. cons. 377. num. 66. & cons. 421. num. 81. lib. 3.*

Num. 100. Refierese la Constituciõ de *modo recognoscẽdi Patrem Præsidentem.*

En que manera se aya de reconocer el Presidente de Capitulo, dà forma la *Constitucion in d. cap. 7. rubr. de modo recognoscendi Patrem Præsidentem,* ibi: *Sexta feria immediatè sequenti, statim postquã vesperæ fuerint decantatæ, de mandato Prioris Prouintialis ad sonum cãpanellæ claustri ter pulsatæ, vt moris est, fiat signum congregandi Capitulum, & successiuè statim campana minor in cãpanili ter pulsetur prolixiùs similiter cum debito interuallo; ad quod signum omnes Patres Vocales ad Capitulum conueniant, vel aliò vbi decenter adesse possint, sicut Priori Prouintiali videbitur expedire, quibus tum grauitate consedentibus Prior Prouintialis dicat: Adiutorium, &c. Benedicite, &c. & immediatè legatur Constitutio à socio ipsius, vt sciant omnes quidnam, & quomodo sit agẽdum (quod semper antequàm aliquid fiat, obseruari volumus) deinde verbum habeat aliquod opportunè, quo expleto publicè ab omnibus in communi requirat, imò omnibus, & singulis Patribus in virtute sanctæ obedientiæ præcipiat, vt si quis illorum habeat Reuerendissimi Patris litteras ad illius prouintiæ Capitulum directas, eas protinus ostendat, & legendas consignet:*

hoc autem præceptum, si litteræ non ostendantur, paruo temporis interuallo ter successiuè faciat: tertia vice sub pœna excommunicationis præcipiẽdo. Si verò quippiam huiusmodi litteras præsentauerit, volumus ac decernimus, vt illis ab omnibus debita cum veneratione, vt decet, perfectè obediatur; & si virtute illarum litterarum aliquis illius Prouintialis Capituli Præsidens institutus fuerit, is ab omnibus pro Præsidente habeatur, & Præsidẽtis fungatur officio, &c.

Contra toda esta Constitucion, y contra vna forma tan substancial como ella contiene, el Padre Maestro fray Alonso de Castilla sin facultad, ni poder para ello, llamò a Capitulo Prouincial a las nueue de la noche, y a su celda, y a la menor parte de los Vocales, diziendo la Constitucion: *Statim post vesperas de mandato P. Prouintialis ad sonum campanellæ*; y luego: *Omnes Patres Vocales ad Capitulum conueniant*; y prosiguiendo: *Quibus cum grauitate consedentibus P. Prouintialis dicat, Adiutorium nostrum, &c. & Benedicite, &c.* y sin compañero del Padre Prouincial que lea la Constitucion, *Vt sciant omnes quidnam, & quomodo sit agendum*; ni Prouincial que ponga preceptos y censuras sobre la manifestacion de letras, y patentes, ni ante quien se deban presentar, para que *pronuntiet* (como dize la Constitucion) *esse Capituli tunc celebrandi Præsidentem*, presentò las que tenia ante el Padre Maestro fray Andres de Cordoua, sin le tocar; porque caso negado que huuiera expirado el oficio de Prouincial en la persona del Padre Maestro fray Francisco Liaño, su facultad y poder se deboluia al Prouincial passado inmediato, segun la *Constitucion d. part. 3. cap. 11. pag. 155. circa fin.* ò segun el decreto del Padre General, que està in viridi obseruantia, al Prouincial de la alternatiua, y no al dicho Padre Maestro fray Andres de Cordoua, sino al Padre Maestro fray Geronimo de Sotomayor, ò al Padre Maestro fray Francisco Guerrero pertenecia aquella accion de presidir, y aunque ambos estauan en el Conuento de Granada, no fueron llamados, ni podian hallarse al dicho acto, por ser nulo, y precipitado, estando viuo, y con su oficio el Padre Prouincial, à quien tocaua el cumplimiento de todo, y los rescriptos y letras no tienen virtud, ni fuerça sine præsentatione, inspectioneve, solicito modo & loco, neque anteà eorum virtute auferri, vel conferri potest iurisdictio, vt optimè docet *Bald. in l. 1. C. vt lite pend. & in l. falsus, num. 17. C. de furtis, Hippolyt. de Marsil. in l. si quis, ff. de quæst. num. 66. Pute. de syndicatu, verb. officialis, cap. 4. n. 2. cum seqq. & verb. electio, cap. 3.*

Num. 101. Esta supuesta elecciõ se hizo contra la Constitucion, y su forma substancial.

Las letras de la Presidencia no dan mas que facultad para presidir en Capitulo Prouincial, con la autoridad que despues

Num. 102. Las letras de Presidencia q facultad concedã.

de

de congregado dicho Capitulo, y reconocido el Presidente en orden a la direccion de el, y confirmacion de los oficios, està expressada en la *Constitució d. cap. 7. rubr. de officio & auctoritate Patris Præsidentis*, y assi auiendose tanto anticipado el Padre Maestro fray Alonso de Castilla en congregar por si el Capitulo, y hazerle de noche en su celda, sin interuencion de la mayor parte de los Vocales, haziendose reconocer por Presidente, sin la forma y solemnidad que la Constitucion requiere, ademas de la patente nulidad, apprehendens possessionem propria auctoritate quedò intruso, vt probat *Ludou. Gom. in reg. de triennali possess. quæst.* 48. ac violentus possessor, secundum omnes in *cap. transmissa, de elect. & in cap. cùm venissent, de restit. spol. Miles in repert. verbo, possessio beneficij*, y por el atreuimiento y atentado perdiò ipso iure el beneficio y gracia de la Presidencia, vt in *cap. eum qui, de præbend. in 6.* quam decisionem præter alios optime explicat *Ripa in cap. sæpè, de restit. spoliat. num. 68. Couar. de sponsal. par. 2. cap. 6. §. 8. num. 8. & tom. 2. var. lib. 3. cap. 16. num. 6. & 7. ante 3. casum.* y finalmente ha incurrido en grauissima culpa por la calidad de la materia, vsurpando para si, y dando a otros la jurisdicion que no tenia. Y acerca desta aceleracion, è anticipaciõ dixo el *Iureconsulto* palabras muy del proposito in *l. obseruare 4. §. fin. ff. de officio Proconsul.* ibi: *Est enim perquam absurdum antequàm ipse iurisdictionem nanciscatur (neque enim prius ei competit, quàm in prouinciam venerit) alij eum mandare, quam non habet, &c.* y no menos elegãtes son las del Emperador in *Authent. de collatoribus, §. eos autem*, ibi: *Eos autem qui in prouinciam pro quibuscunque publicis exactionibus diriguntur, non aliter inchoare exactionem, nisi pacis Prouinciali iudicio insinuauerint impositas sibi de hoc iussiones, &c.*

Num. 103. Faltandose en la forma substancial, el acto es nulo ipso iure.

Faltandose en lo essencial, y en la forma de la eleccion que el Derecho y las Constituciones de la Orden requieren, assi en los casos referidos, como en otros muchos, que por no ser largo se omiten, es cierto que la eleccion fue, y es nula eo ipso, forma enim non seruata actus ipso iure est nullus, *l. cùm hi, §. Prætor, ff. de transact. l. Mæuius, l. qui hæredi, ff. de cond. & demonstr. l. 1. & 2. C. quando prouocare non est necesse, Suar. de legib. lib. 5. cap. 31. num. 1. Alexand. Mascard. de generali statut. interp. concl. 9. num. 8. & num. 55. vers. Et quia, Farin. fragm. crimin. par. 2. litt. L. num. 204. D. Ioseph Vela iuris controuersi in Hispalen. Senatu tom. 1. dissert. 21. num. 35.* y su omission etiam in minimò totum vitiat, *Tiraq. de iudic. in rebus exig. num. 12. & de retract. conuent. §. 4. gloss. 6. n. 31. & 32. Alderan. Mascard. d. gloss. 9. n. 61. Suar. d. lib. 5. cap. 32. n. 8. cum seqq. Farin. d. litt. L. n. 208. Dom. Præses Valençuel. d. cons. 187. num. 74. tom. 2.*

QVAR-

QVARTA NVLIDAD.

Porque se hizo sin llamar, ni esperar los Padres Vocales, que luego despues de prorogado, y suspendido el Capitulo, auia el Padre Prouincial con penas y censuras mandado, que se saliessen del Conuento.

SOlicitaron los Vocales la suspension, y prorogacion del Capitulo con toda diligencia, por euitar los daños y violencias que se dezia auian de suceder; obedecieron a los mandatos del Padre Prouincial fray Francisco Liaño, saliendose luego, como les auia ordenado, porque en la Prouincia no reconocian otro Prelado, ni auia causa, ò razon para dexar de obedecerle.

Num. 104. Los Vocales solicitarõ la prorogacion.

Despedidos los Vocales, y embiados a sus Couentos, quando despues se huuiera de celebrar Capitulo, auia de ser despachando nueuas conuocatorias; y llamandoles otra vez de nueuo; sin que suffrague dezir, que algunos de los dichos Vocales se quedaron a dormir la noche del Viernes en la misma ciudad de Granada, y otros à dos, y tres leguas fuera della; porque ademas de los editos, seran puestos por persona q̃ no tenia autoridad de conuocar Capitulo, fueron despachados con vn termino tan limitado, que no dio lugar a saberse en el mismo Cõuento, ni con vno solo se han podido llamar los diuididos por diuersas partes, ex *Seraph. decis. 202. num. 1.* Quanto mas es cierto que los que se salieron sin culpa suya, ò porque fueron obligados a partirse, ò porque temieron la violẽcia y poder de quiẽ los podia predominar, se auian de boluer a llamar, saltem vt constituerent procuratorem, iuxta doctrinam *Abb. in cap. cùm inter* 18. *de elect. num.* 8. ibi: *Item putò quod vbi aliqui sunt absentes sine eorum culpa (vt quia sunt exules, vel timent potentiam tyranni) quod tunc isti sunt vocandi, vt saltem constituant procuratorem, &c.* Demanera, q̃ seria menester citare per nuntium, vel litteras, ita vt nõ sufficiat sonus campanæ, *Franc. Marc. decis.* 1333. *num.* 3. *par.* 1. *& decis.* 1030. *num.* 5. *cum seq. eadem par.* 1.

Num. 105. No se podia hazer eleccion sin que se boluiessen a llamar los Vocales que auia mãdado salir el Prouincial.

El que no fue llamado, debiendo serlo, se dize contempto, *Castellin. de elect. Canon. cap.* 8. *num.* 2. *Tambur. de iure Abbatum tom.* 1. *disp.* 5. *quæst.* 3. *num.* 4. porque para el acto de elegir se han de llamar legitimamente todos los Vocales, *Azor. instit. moral. par.* 2. *lib.* 6. *cap.* 14. *quæst.* 7. *Miranda in man. Prælat. quæst.* 23. *art.* 4. *cõclus.* 2. *par.* 2. *Tambur. d. tom.* 1. *disp.* 5. *quæst.* 3. *par.* 1. *Lauor. var. lucubrat. tom.* 1. *tit.* 4. *cap.* 17. *num.* 26. *Ego ipse in collectan. ad cap. sicut* 28. *num.* 5. *de elect.* y es esta vna calidad que se ha de probar,

Num. 106. Para la elecciõ se hã de llamar a todos, y el que no fue llamado se dize contempto.

quia

quia in dubio præsumitur quis non vocatus, nisi hoc probetur, *gloss. verb. vocatos, in d. cap. quod sicut*, vbi *Abb. num. 8. Castellin. d. cap. 8. num. 17. Lauor. d. tit. 4. cap. 17. num. 19.* y faltando en la llamada eleccion las firmas de todos los Padres que se han salido en la forma dicha, sin auerles buelto a llamar, como fue, y en duda debia presumirse, cierto es, que fuerõ contentos, y deben reputarse por tales; sin que obste lo que dize *Castellin. d. cap. 8. num. 15.* quod scilicet si vocati venerunt in termino illis notificato, sed recesserunt antequàm fiat electio ad alium etiam terminũ prorogata, non sunt vlterius vocandi, porque habla quando la prorogacion fue intimada a los mismos Vocales para dia cierto, *Biaz. in direct. elect. p. 3. c. 10. in fine*, ibi: *Si verò scirent diem assignationis pro electione facienda non essent amplius vocandi si se absentarent, &c.* por la regla general, certus qui est amplius certiorari non debet, *l. 1. ff. de act. empti, cap. eum qui, de regul. iur. in 6. gloss. verb. conuenerunt, in princip. in d. cap. cùm inter, de elect.* cum alijs per me citatis *Axiom. 41. num. 1.*

Num. 107. Al Vocal q̃ está enfermo en el Conuento dõde se celebra la elecciõ, se han de embiar los Escudriñadores.

Tambien al Padre Maestro fray Francisco Guerrero, que estaua enfermo en el mismo Conuento de Granada, no se hã embiado los Escudriñadores para escudriñar su voto, como era necessario, vt benè resoluit *Petr. Gregor. de elect. cap. 16. num. 7. Azor. instit. moral. par. 2. lib. 6. cap. 14. q. 7. vers. verum quid, Sigism. à Bononia de elect. dub. 25. num. 3. cum seqq. Laurent. de Peirinis de subdito Religioso tom. 1. q. 1. cap. 31. §. 6.* ibi: *Dico tertiò, si aliquis sit in ciuitate, vel Monasterio infirmus, Scrutatores debent ire ad eum, & inquirere votum eius. Ita Angel. verb. electio, num. 17. Pisan. eodem 1. §. electores, in fine, Tabien. num. 6. Siluest. quæst. 5. num. 6. dicto 1. Armil. num. 23. Miranda tom. 2. quæst. 23. art. 6. conclus. 1. Azor. tom. 2. lib. 6. cap. 14. q. 7. vers. Verum, quia isti censentur præsentes, vt dicunt præfati Doctores, vnde contemni non debent, &c.*

Num. 108. Eleccion hecha aliquibus contemptis, debe anularse.

Faltando los votos de tantos ausentes, y enfermos, que no fueron llamados, requeridos, ni esperados, siendo mas de las dos partes de tres, la eleccion que sin ellos se hizo debe anularse, vt probat *text. in cap. bonæ memoriæ, el 2. in ord. 36. de elect.* ibi: *Quia inuentus est H. fuisse contemptus, licet vnus solus extiterit, cum plus in talibus consueuerit contemptus vnius obesse, quàm multorum contradictio in præsenti, & in cap. quod sicut 28. eodem tit.* ibi: *Quòd si eos vocatos non fuisse constiterit, sed contemptos, infirmanda erit electio penitùs taliter celebrata, &c.* resoluunt *Anton. de Raguc. de voce Canonicor. in Capitulo quæst. 11. Lauor. dict. titul. 4. cap. 17. numer. 13. Miranda dict. quæst. 23. art. 4. concl. 5. Ego ipse de iure Ecclesiast. vniuerso lib. 1. cap. 19. numer. 113. cum seqq.* y estando opuesta esta nulidad por algunos de

de los mismos cõtemptos, como era menester, ex adductis per me *d.cap.* 19.*num.* 116.

Y aunque algunos Doctores que citè *eodem cap.* 19. *num.* 115. existimarunt oppositionem de contemptu esse faciendam ante electionis confirmationem, sin embargo esta resoluciõ assi absolutamente dicha no es cierta, iuxta doctrinam *Innoc. in d. cap. sicut, num.* 4. ibi: *Nota hic quod isti contempti post confirmationem, & consecrationem, si volunt facient cassari electionem factam eis contemptis; & per consequens amouebitur de Episcopatu; licèt confirmatio, & consecratio rite factæ sint, quia ad ea non erant vocandi; sed hoc est ea ratione, quia electione cassata constat omnia consequentia per obreptionem obtenta, &c.* siguele *Abb. num.* 3. ibi: *Et nota singulariter istum textum quod ratione contemptus aliquorum cassari potest electio etiam post confirmationẽ, & consecrationem electi, quod tenent hic Doctores, & satis probatur per istum textum, quod tamen intelligas quando contempti non fuerunt præsentes tempore, quo fuit emissum edictum pro confirmatione facienda, &c.* tenet *Lauor. d. tit.* 4. *cap.* 17. *num.* 14. dum ait quòd contemptus etiam post confirmationem potest contradicere, si posteà de illa certior factus fuerit; idem resoluit *Sigism. à Bononia de elect. dub.* 10. *num.* 4. & 5. Aqui no solamente estauan ausentes los Vocales, mas aun no tuuieron noticia alguna de la confirmaciõ, por auerse hecho luego en el mismo dia consecutiuamente à la eleccion.

Num. 109. La elecciõ se puede anular ob contemptum etiam post cõfirmationem, quando los Vocales cotẽptos no se hallaron presentes al tiẽpo que se hizo la confirmacion.

Ni tampoco es siempre cierto quod propter contemptum electio omni casu venit annullanda, quia quandoque ipso iure est nulla, vt in nostro casu, videlicet quando celebratur maiori parte contempta, vel non legitimè vocata, vt eleganter tradit *Lauor. dict. tit.* 4. *cap.* 17. *num.* 17. ibi: *Venit autem, vt dixi, talis electio facta quibusdam non vocatis eis petentibus annullanda; quia non est nulla ipso iure, &c.* & ibi: *Quòd intelligitur si electio sit facta à maiori parte Capituli, licet quibusdam non vocatis, quia si fuerit facta à minore non valet, ex quo maior pars fuerit contempta, vel non vocata legitimè, Abb. in cap. bonæ, num.* 4. *de elect. &c.* Quod anteà dixerat *Franc. Marc. par.* 1. *decis.* 1389. *num.* 1. ibi: *Causa contemptus non reddit electionem ipso iure nullam, cap. quod sicut, de elect. quòd est verum, nisi maior pars Capituli esset contempta, quia tunc actus redderetur nullus, secundùm Ioan. de Imola in cap.* 2. *de his quæ fiunt à maiori parte Capit. &c.* & *decis.* 1030. *num.* 7. *eadem par.* 1. ibi: *Et sic non est ipso iure nulla, sed annullanda, nisi esset totum Capitulum contemptum, aut maior pars Capituli, &c.*

Num. 110. La eleccion celebrada maiori parte contẽpta, vel non legitimè vocata, est ipso iure nulla.

Igitur quando esta supuesta eleccion no tuuiera otro defecto mas que este de no auerse llamado la mayor de los Vocales, que de mandado del Superior se auian yà salido de Granada,

da, y de no auerse escudriñado el voto del enfermo, era nula ipso iure, y por tal se debia declarar desde su principio.

QVINTA NVLIDAD.

Porque se hizo excluyendo, y priuando à muchos de sus grados, y votos, sin citarles, ni oirles.

Num. 111. La eleccion hecha non prius auditis Patribus exclusis, est nulla.

EL Presidente, y Iuezes de causas nombrados no pueden priuar à ninguno de voz actiua y passiua sin ser primero citado, porque la defensa es de Derecho natural, vnde la eleccion hecha non prius auditis Patribus exclusis, es nula, vt resoluunt *Sigism. à Bononia de elect. dub. 91. num. 10. & Laurent. de Portel in resp. moralib. par. 2. casu 4. num. 4. & casu 16. num. 1. in fine.*

Num. 112. No se puede priuar de voz actiua y passiua sino oydo y citado primero a el que se pretende priuar.

Idem tenet *Castellin. de elect. Canon. cap. 13. num. 20.* vbi *num. 21.* ita ait: *Eo magis, quia sententia omnis lata contra indefensum nulla est, quia defensio cum sit de iure naturæ, negari non potest, Socin. in l. si quis arbitratu, num. 51. ff. de verbor. signif. Alexand. in l. si sic, num. 18. ff. de leg. 1. & ibi adden. & Cardin. Lancellotus in quodam voto extra Rotam in causa Precij Fiani, vers. Ex quibus: eo maximè si agatur de priuatione vocis illius, qui iam est in possessione, iusq; acquisitum habet eligendi, &c.* & *num. 24.* ibi: *Ex quibus necessaria consequentia colligitur sequens corolarium. Nequeunt igitur Præsidentes electionum, siue alij Superiores in actu electionis Vocales præsentes, vel absentes non seruato ordine iuris, voce actiua, vel passiua priuare etiam prætextu criminum, quæ contra illos inuenerint in visitatione, sed cognitio horum criminum in aliud tempus transferēda est, præcipuè vt de medio tollatur omnis, & quæcumque causa contentionis, seu occasio obloquendi, atque insurgendi contra Præsidentem, atque celebratam electionem, &c.*

Num. 113. Si el Presidente priuare a algunos Vocales non seruato iuris ordine, electio sine illis celebrata debet irritari.

Laurent. de Peirinis de subdito Religioso quæst. 1. §. 10. vers. Tertiò dico, ibi: *Si priuentur aliqui Vocales à dicto Præsidente non seruato iuris ordine, electio à iudice debet irritari si ab exclusis petatur. Ita Roder. loco citato ad tertium: probatur quia non sunt admissi, qui erant admittendi, vnde isti si suam velint prosequi iniuriam, debet iudex electionem nullam declarare, per ea, quæ dixi suprà §. 6. conclus. 3. vers. Sed quid faciendum, &c.*

Num. 114. El Presidente aunq̃ tenga amplissima comission del Pontifice para priuar a arbitrio suyo los Religiosos que quisiere, no lo puede hazer sin citarles y oyrles.

Y es tan cierta en todo caso esta resolucion, que procede, y ha lugar aunque el Presidente de Capitulo tēga amplissima comission del Pontifice para priuar à arbitrio suyo los Religiosos que quisiere, porq̃ sin embargo està obligado a guardar los terminos substanciales de derecho, citandoles primero, y oyendoles; assi lo resuelue y declara *fray Manuel Rodriguez quæst. Regul. tom.*

tom.2.q.52.art.12.vers.ad primum, ibi: *Quod adeò verum est, vt etiamsi cõmissio esset Papalis, & Præsidentis committeret arbitrio præfatorum Religiosorum priuationẽ aut ad libitum id ipsum disponendum traderetur; talis tamẽ ampla commissio seruato substantiali iuris esset explicanda: ita vt ille ad quem spectat, debeat necessario citari, & audiri, &c.* Referũt & sequuntur *Miranda dict.q.23.art.22.concl.3.vers.hæc in quã, Portel in resp.moral.p.2.casu 4.num.4. Laurent. de Peirinis dict. tract. de subdito Relig.q.1.§.10.in princ.pag.491.* ibi: *Dico primò. Præsidens Capituli cum ampla potestate etiam à Papa non potest priuare Religiosos Capitulari voce actiua, vel pasiua, sine eo quòd prius citentur, ipsisque detur copia eorum, quæ contra ipsos sunt fulminata, vt se possint defendere, &c.*

Procediendo à priuacion de voz actiua, y pasiua el Presidente de Capitulo, sin citar, ni oyr à los que intentaua priuar, se hizo tan sospechoso que pudo la mayor parte de los Vocales negarle la obediencia, y proceder à eleccion sin el, vt tenet *Frater Emman.d.q.52.art.2.ad 3.* ibi: *Dato quòd maior pars Capituli renuat in hoc Præsidenti, vel Superiori obedire propter iniustitiã, quam prætendunt, potest ad electionem procedere absque Præsidente, ac etiam sine minori parte, &c.* Referunt & sequuntur *Castell.dict.c.13.num.22. & Laurẽt. de Peirinis dict.q.1.§.10.vers.dico quarto.* Num. 115. Si la mayor parte de los vocales no quisierẽ obedecer al Presidente por las injusticias de que vsa podrâ esta parte sin el, y sin la otra menor, procederâ eleccion.

Quare, auiendo el llamado Presidente ex abrupto, & præcipitanter priuado al Padre Prouincial, y à otros Padres grauissimos de sus grados, y de voz actiua, y pasiua, estando todos en pacifica possession de interuenir, y votar en otras elecciones, como tales graduados, esta priuacion asi hecha à demas de ser nula, propterea quod illi prius citati, & auditi non fuerunt, es tambien la eleccion que se hizo en el Padre Maestro Fray Francisco Termiñon, illis ob id non vocatis, vel exclusis, nula, è inualida, y tal se deue juzgar, iuxta supra dicta. Num. 116. Sumario de lo dicho en esta quinta nulidad.

SEXTA NVLIDAD.

Porque se hizo admitiendo en Capitulo à otros como vocales, no podiendo serlo, ni teniendo voto.

EN El *presupuesto 13.num.14.cum seqq.* se nombrã algunos Religiosos que el llamado Presidente, y otros de su parcialidad han entrado en Capitulo, como Vocales, no teniẽdo voto, ò porq̃ ya no eran Prelados, ò porque estauan priuados, è excluydos de los Prioratos, ò tal era su gana de introducirlos, y admitirlos, que sin aguardar que las causas destos mismos se viessen por los juezes que para ellos querian eligir à su voluntad, los entraron Num. 117. Aquel de cuya priuaciõ consta, no tiene voto en las elecciones en quanto no mostrar rehabilitacion.

primero, y hizieron votar en la eleccion de los mismos juezes, como consta de sus firmas, sin que para ello tuuiessen rehabilitacion, quod de iure stare non potest, vt optimè resoluit *Lauret. de Peirinis de subdito Religioso, quæst. 1. cap. 31. §. 6. versic. dico octauo*, ibi: *In Ordine nostro statutū est in Capitulo Valentiæ 3. num. 8. quod quādo constat de alicuius priuatione, & non constat de habilitatione non possit hic habere vocē in electionibus, quousque suā rehabilitationē nō probet, quòd est valde conforme cap. constitutis, de elect. & habet gloss. in cap. Cumana verbo præsentes eod. tit. colligitur ex Panor. in cap. cum inter Canonicos, de elect. num. 7. &c.*

Num. 118.
Admitiendose à votar entre habiles vn inhabil que no tiene voto, toda la elecciō con el hecha es nula.

Y es conclusion cierta, que admitiendose à votar entre habiles vn inhabil, ò el que no tiene voto, toda la eleccion con èl hecha es nula, quien dixera que fue Autor originario desta opinion *Bart. in l. 1. §. verba autem, ff. quod falso tutore auctore*, vt videre est ibi: *Nota quòd si vnius falsi, & alterius veri tutoris auctoritas interueniat, quod valet ille actus: rationē volunt reddere Canonistæ, quia actus administrationis est actus, qui potest per vnū expediri, vt in cap. cum super, de offic. deleg. & per* Ioan. *Andr. in c. vtile, de regulis iuris lib. 6. SECVS IN ELECTIONE, vbi notat per c. Messana, extra de elect. & respondet ad l. Pædius, ff. de arbitr. vt notatur per gloss. in dict. cap. vtilè, voluerunt quidā dicere, quod iste §. intelligitur quādo auctoritas fuit interposita separatim, secus si simul; tamen plus placet opinio Bernar. posita in dict. cap. cum super, &c.*

Num. 119.
Si el habil, y inhabil hiziere algun acto indiuiduo, è inseparable, el acto quoad omnes es nulo.

Abb. in cap. vlt. de procurat. num. 4. ibi: *Secus dicendū est quando actus explicatur à singulis non nomine collegij, quia tunc si aliquis est inhabilis non valet actus, ex quo habilis, & inhabilis exercet actum indiuiduum, & inseparabilem, &c.*

Num. 120.
Lo mismo tiene Mariano Socin.

Marian. Socin. latè cons. 37. per tot. lib. 1. vbi num. 3. cum seqq. plura pro hac parte fundamēta adducit, & præcipuè *num. 5.* ad propositum ita benè loquitur. *Sexto probatur, quia quandocumque coniunguntur inhabiles habilibus, & inhabiles sunt expressi, siue sint expressi soli, siue vnà cum alijs, siue scienter sint admissi, siue ignoranter, ex quo inhabiles sunt expressi, etiamsi vnus solum sit inhabilis, non valet gestum ab vniuersitate, vt in c. fin. de procurat. & ibi hoc expresse concludit D. Anton. Sed in terminis nostris præsupponitur quod nomina omnium prædictorum quinque officialium fuerunt expressa; ergo prædictæ electiones factæ per eos non valuerunt; & ratio est quia expressione inhabilium actus peccat in causa efficiente, vel formali, & ideò non debet valere eo modo, quo aliàs valere potuisset, sed habet locum illa regula, quod volui potui, cap. cum super, de offic. deleg. & l. an inutilis, ff. de accept. &c.*

Num. 121.
La eleccion hecha juntamente por habiles, è inhabiles es nula.

Cabed. decis. 84. num. 15. part. 2. ibi: *Electio si fiat per habiles, & inhabiles simul vtrum vitietur? Et videbatur quod non debebat vitiari, iuxta regu-*

regulam vtile non debet per inutile vitiari, & quod forma requisita si amplietur, nō tamē actus vitiatur. Sed tu dic quod si lex ponit pro forma, quod habiles tantum interueniāt, non autem inhabiles, tunc actus in totum vitiatur, quia forma data facit illud indiuiduum, & in indiuiduis vtile per inutile vitiatur, Alciat. in l. 1. §. si mihi Pamphilum à num. 4. & 7. & melius num. 8. vers. & ex primo, ff. de verbor. oblig. per tex. quē sic exponunt in c. Messana, & in cap. quia propter, eod. tit. per Innoc. in cap. quod sicut col. 8. eod. tit. & ita tenent Card. & Imol. in dict. cap. Messana, quos sequitur Alciat. dict. num. 8. qui inde infert quod cessante defectu formæ erit secus, putà in alijs factis vniuersitatum, in quibus si admittuntur inhabiles, non tamen actus vitiatur, vt per Abb. in cap. fin. in vlt. not. de procurat. quē sequitur Alciat. vbi supra, contra Ias. in dict. §. si mihi Pamphilum, qui contra Abb. tenuit. Sed opinio Ias. defendi potest vbi ad alios actus vniuersitatum sit etiam data aliqua forma: putà si in statuto Confratriæ dicatur quòd illius officiales per cōfratres, & non alios eligantur, quia si alij non confratres interueniāt cum confratribus, vitiabitur electio ex defectu formæ. Idem si lex dicat quod electores, & electi sint municipales, idest incolæ eiusdem municipij, si eligāt exteri, aut alienigenæ simul cum municipalibus, non valebit electio, ex eadē ratione, quod bene nota, &c.

Mastrill. de magistratib. lib. 1. cap. 23. num. 53. ibi: *Sed quid si electio facta per vniuersitatem reperiatur facta per habiles, & inhabiles, an in totum vitietur? Distingue quòd aut statutum ponit prò forma quod habiles tantum interueniant, non autem inhabiles, & tūc actus in totum vitiatur, quia forma data facit illum indiuiduum, & in indiuiduis vtile per inutile vitiatur, ad text. in cap. Messana, & in cap. quia propter, de elect. vbi Card. & Imola, &c.* Num. 122. Mastrillo resuelue lo mismo.

Para ser voto vn Religioso en la eleccion de Prouincial de su Ordē, es essencial q̄ sea Prelado, ò tēga grado, demanera q̄ este acto requiere substantialiter, & pro forma saltem de los mismos votos, & secundario de la eleccion, q̄ quien votare en ella tenga grado, ò sea Prelado, como tambien es de substancia, y forma, que vno sea estudiante cursante, y tenga el curso del año passado prouado con otros requisitos, segū statutos de cada Vniuersidad, para votar en las Cathedras, con que es certissimo que el Religioso que sin ser Prelado, ò graduado fue admitido a votar en la eleccion de Prouincial, y si el estudiante que no teniendo voto, ni los requisitos que el statuto pide, se introduxiere a votar en las Cathedras, la vna, y otra eleccion que con ellos se hiziere, serà nula, ex supra dictis, prout de concursu in quo interuenit cum examinatoribus synodalibus, alter qui non erat examinator synodalis, tradunt *Garc. de benefic. p. 9. cap. 2. num. 83. 324. & 341. Massobr. in praxi habendi concursum requis. 13. dub. 1. Ferent.* Num. 123. El Estudiante que no es voto, si fuere admitido à votar en las Cathedras, su voto anula toda la eleccion.

in

*in annot.ad decis.479.Buratti lit.A. Ego ipse de officio, & potest. Parochi cap.2.num.71.*quos refert D.meus *Alex.Raphaelius, dicto suo voto in causa Hispaniarum Generalatus S.Hieronym.*1.*n.*89.

Quarto Articulo.

Que se ha de manutener, è amparar al Padre Maestro Fray Francisco Lyaño en la possession en que està del oficio de Prouincial, hasta tanto que Monseñor Ilustrissimo Nuncio mande celebrar, y se celebre nueuo Capitulo, y canonica eleccion, como se tiene pedido.

Num.124. El Padre Maestro Fray Francisco Lyaño tiene como de antes la possession del oficio de Prouincial.

EL Padre Maestro Fray Francisco Lyaño fue legitimamente electo Prouincial, y exercio su oficio, como tal verdadero, y legitimo Prouincial, dando licencias, mudando Frayles, visitando la Prouincia, y haziendo muchos otros actos de possession, como consta del processo, y confession de la parte contraria; vnde præsumitur illum semper possedisse, animumque possessionem continuandi habuisse, *Greg.XV.decis.*555.*n.* 10. Quia olim possessor hodie etiã possessor præsumitur, iuxta reg. *l.sine possidetis, C.de probat. vbi gloss.& Bald.num.*8.*Menoch.de præsumpt. lib.* 6.*præs.*64.*nu.*1.*D.Præses Valençuela cons.*121.*num.*40.*tom.*2. *Rota decis.*601.*nu.* 1.*apud Farin.p.*2.*recentior.* Non solum quando per veram probationem constat allegantem olim possedisse, sed etiã vbi ex aduersarij confessione apparet de antiqua possessione, *Mascard.de probat.conclus.*1195.*num.*17.quem refero *in collect.ad cap.præterea* 10.*n.*3.*de transact.*

Num.125. La continuacion de la possession dura miētras no se prouare otra cosa en contrario.

Dura siempre la presumpcion de la continuacion, mientras no se prouare otra cosa en contrario, *Rota apud Farin. decis.*706. *num.*5.*part.*2.*recent.& apud Ludou. Posti.in fine sui tract. mandati de manutenendo decis.*33.*nu.*3. Et sic vsque ad tempus litis motæ, eadem *Rota dict.part.*2.*recent.decis.*601.*num.*1. Quód ad manutentionem obtinendam probare sufficit, *§. retinendæ Instit. de interd. Post.in dict.tract.obseru.*17.*num.*1.*D.Noguerol allegat. Iuris tom.*1. *allegat.*24.*num.*184.*& alleg.*28.*num.* 64. *Rota decis.* 238.*num.*1. *& decis.*501.*num.*2.*d.p.*2.*recent.& decis.*188.*num.*1. *& decis.*260. *num.*1.*p.*1.*in posthum.*& nouissimè *coram Duran decis.* 46.*num.*1. *& decis.*159.*n.*1.

Num.126. Los contrarios dizen que

No obsta el vnico fundamento, còn que ex aduerso se pretende

tende eneruar esta possession, diziendo, que auiendo por el trã-curso del triennio expirado el titulo precedente, en virtud del qual posseìa el padre Prouincial, luego acabò tambien, y expirò su oficio, y possession, quia talis præsumitur possessio, qualis est titulus præcedens, *Rota apud Posti. in fine d. tract. decis. 166. n. 19.* cum ex præexistenti titulo continuari dicatur, *eadem Rota apud Farin. decis. 176. num. 3. par. 1. recentior.*

que cõ el transcurso del triennio, sin otro ministerio, ha expirado el titulo precedente del oficio de Prouincial.

Num. 127.

Primero q̃ el oficio de Prouincial acabasse cõ el tiẽpo que dura, auia de preceder renunciacion, y otras cosas q̃ la Constitucion requiere.

Porque se responde, que no expirò el titulo, por auer passado el dicho termino, auiendo de preceder, que no precedio, renunciacion de la parte del Prouincial, y acetacion de la del Presidente, y finalmente absoluciõ del mismo oficio, como requiere la Constituciõ, vt suprà dixi *num. 65. cum seqq.* ni tampoco ay disposicion que anule la eleccion que despues del dia establecido se hiziere, ni palabras que denoten precepto formal, de que se aya de hazer en el dia determinado, ad tradita suprà *num. 24. & 25.* ò que impida la prorogacion en los casos que el Derecho la permite, y concede que se pueda hazer, iuxta resoluta suprà *num. 22. cum seqq.* sin que pueda auer lugar lo que la parte contraria pretende sacar de las Bulas Apostolicas; porque ademas de faltar en este caso la razon y causa proemial, en que ellas se fundan, como està probado arriba *num. 48. cum seqq.* auia con citacion y conocimiento de causa de preceder sentencia declaratoria, de la qual no se huuiesse apelado, conforme a lo que se ha resuelto arriba *num. 56. cum seqq.* y faltando esta declaratoria, no pudo el Padre Prouincial incurrir en pena que le retarde la manutencion, è amparo que pide, ex *Rota decis. 255. num. 2. par. 1. in posthum. Farin.* ibi: *Qua declaratoria minimè sequuta non debet retardari iudicium possessorium, &c.*

Num. 128.

El Padre Maestro Terminon no puede pedir manutencion.

Menos obsta la estimatiua possession que pretende tener el Padre Maestro fray Francisco de Terminon, y la manutencion que pide en virtud della, quia multipliciter respondetur.

Num. 129.

El q̃ viene ex vacatione inducta causa extincti officij, no puede ser manutenido en quanto se dudàre de la vacacion.

Et primò, porque mientras se disputa sobre si se podia, ò no induzir vacacion stante dicta prorogatione cum retentione officij, sin preceder renunciacion, y lo mas que la Constitucion pide, no se debe la manutencion al Padre Maestro fray Francisco de Terminon, qui venit ex vacatione inducta causa extincti officij, iuxta doctrinam *Rotæ coram Duran decis. 117. num. 6.* ibi: *Quia dum pendet articulus an permutatio fuerit valida, & permutantes possint redire ad primæua iura, non potest dari manutentio Bartholomæo, qui venit ex vacatione ex causa permutationis, &c.* Porque tambien en quanto se disputa de validitate consensus à resignante præstiti, se ha de amparar y manutener al resignante en su possession, etiãsi re-

resignatarius fuerit immissus, *Posti.d.tract.obseru.57.num.22.Rota apud eundem decis.15.num.8.cum seqq.& decis.209.num.4.& inter recent. par.2.decis.422.num.2.*

Num. 130. El que tiene possesion mas antigua se presume posseer justamẽte, y por lo cõtrario el que la tomò vltimamente.

Secundò, porque estando y persistiendo el Prouincial en su mas antigua possession, presumitur iustè possidere, *Cancer.post tom.1. var.resolut.resp.1.num.135. Valençuela cons.121.num.41.& 42. Posti. d.tract.obseruat.71.num.1.cum seqq. D. Noguerol d.alleg. 26.num.391. Rota coram Duran decis.7.num.5.* & nouiorem vincit cæteris paribus, vt cum multis probat *Menoch.remed.3.retin. num.725.* y la que pretende tener el Padre Maestro fray Francisco de Terminon, cum sit recentior, & posterior, præsumitur iniusta, vitiosa, clandestina, & turbatiua, *cap.licèt causam*, vbi *Doctor.de probat.Couarr.pract.cap.17.in fine, Rota decis.19. num.1.par. 2.diuers.& coram Gregor.XV. decis.6.num.3. & decis.171.num.2. & coram Duran decis.118.num.1.* Etenim vbi constat de priore possessione, actus possessorij ab alio gesti non probant possessionem, sed turbationem, *l. quamuis, §. si conductor, ff. de acquir. possess. l.clàm possidere, §.qui ad nundinas, eodem tit. Seraphin. decis. 432.num.2. Cancer.dict.resp.1.num.77.Camill. Borrell.cons.48.numer.28.& 29. & cons.87.num.8.* Nam qui iunior est possessor tenetur probare se non possidere vi, aut clàm, sed antiquiorem cecidisse à possessione sua culpa, aut facto, aliàs eius possessio præsumitur clandestina, seu vitiosa, *Barbat.cons.24.num.1.& 2. & cons.25.post princip.volum.4.Surd.cons.168.num.16.Cancer.dict. resp.1.num.76.* & ideò non manutenebilis, *Cancer.d.respons.1.à num.87. Dom.Valençuela consil.22.num.22. & dict.cons.121.num. 43.Rota decis.111.num.1.par.1.recent. & apud Posti. in fine dicti sui tract. decis.54.num.5. & decis.76.num.5.& coram Duran decis. 114.num.2.*& addit *Raudens.de annalog.cap.15.num.197.* duritiẽ, & immanitatem esse antiquiori denegare manutentionem.

Num. 131. La possessiõ nula no es manutenible.

Tertiò, porque la eleccion q̃ se hizo a fauor del padre Maestro fray Francisco de Terminon, fue muchas vezes nula, conforme està largamente probado desde el *num.61.* hasta el 120. vnde cum confirmatio & possessio consecutiua fuerit similiter nulliter capta, *Laurent.de Peirinis de subdito quæst.1.§.10.vers. Dico octauò, pag.492.* non est manutenibilis, *D.Valençuela consil.171. num.45.cum seqq.Rota decis.594.num.2.par.1.in posthum.*

Num. 132. La possession atentada no es manutenible.

Quartò, porque la dicha supuesta possession del Padre Maestro fray Francisco de Terminõ fue por èl tomada despues de interpuesta la apelacion, intimada la suspension, y puesto à camino el padre Prouincial para presentarse ante Monseñor Nuncio, que euidenter est attentata, iuxta resoluta *sup. n.78. cum*

cum seqq. ac proinde non manutenibilis, *Lancell. de attent. part. 2. cap. 4. num. 49. Posti. d. tract. obseru. 48. à num. 1. Rota decis. 6. in princip. par. 2. diuers. & coram Seraph. decis. 287. num. 1. & apud Posti. decis. 117. num. 7. & 9. & decis. 190. num. 1. & decis. 222. num. 1.* & sic nullum potest præstare impedimentum quin parti anteriori possessori detur manutentio, *Posti. d. obseru 48. num. 1. Rota apud Viuian. post suam praxim Iurispatr. decis. 109. num. 5.*

Quintò, porque esta estimatiua possession del padre Maestro fray Francisco de Termiñon procede de titulo incierto y dudoso, que la haze muy turbida; cùm possessio, quæ non est clara, sed intricata, offuscata, seu obscura; vel turbida, & proueniens ex titulo incerto non releuet, nec sit manutenibilis, *Stephan. Gratian. discept. forens. cap. 450. num. 41. Posti. d. tract. obser. 49. num. 1. Cardin. Mantic. decis. 95. num. 16. Rota decis. 308. num. 7. par. 1. recent.* Num. 133. La possession que procede de titulo incierto y dudoso, no es manutenible.

Sextò, porque la asserta eleccion y possession, en virtud de la qual està intruso el dicho padre Maestro Termiñon, fue la que dio causa a este pleyto, & ideò nihil releuat; quia possessio ex qualis initium sumpsit, vel quæ litem excitauit, non est manutenenda, *gloss. verb. Pacificam, in cap. commissa, de elect. lib. 6. Cancer. lib. 3. variar. cap. 4. num. 95. & 96. Fontanel. de pactis nupt. tom. 2. claus. 7. gloss. 3. par. 10. num. 56. & 57. Ramon cons. 56. num. 5. cum seqq. & cons. 58. num. 3. Posti. obser. 17. num. 44. Noguerol d. tom. 1. alleg. 25. num. 192. & alleg. 26. num. 381. & alleg. 28. num. 65. & 66. Gregor. XV. decis. 561. num. 4. Rota decis. 30. num. 1. par. 2. recentior.* & apud *Post. in fine dicti tract. decis. 164. num. 8.* Num. 134. La possession q̃ dio causa al pleito no es manutenible.

Ex quibus planè colligitur, que se debe dar por nula, è atentada la asserta eleccion hecha a fauor del Padre Maestro fray Francisco de Termiñon, con todo lo consecutiuo a ella, amparando, y manuteniendo al Padre Maestro fray Francisco Liaño en la possession en que està de Prouincial, haziẽdo en esto, y en todo lo demas como por su parte se tiene pedido. Saluo, &c. En Madrid à 24. de Iunio de 1641.

Doctor Augustino Barbosa.